



kat.komp.

15979

I

Mag. St. Dr.

P

Gargas Christophori: Quaestio de eo quod
interest desumpta ex L. unica, C. de
sententiis quae pro eo, quod interest
preferuntur.

2389. Laws.

Q V Æ S T I O

De eo quod interest,

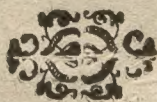
Desumpta ex l. vnica, C. de Senten-
tiis quæ pro eo, quod interest
proferuntur.



Per

CHRISTOPHORVM GARGAS,

Philosophiæ & I. V. D. in gratiam eorum, qui re-
center ad ius, & Iurisp. se contulerunt, in
lucem exposita.



CRACOVIAE,

Basilii Skalski impressit, Anno Domini,

1 6 0 7.

S.

In Arma

Illustris, ac Reuerendis. Domini,

DOMINI MATHIÆ PSTROKONSKI,

*Dei & Apostolicę sedis gratia, Episcopi Præmiłiensis,
Polonię Regni Cancellarii.*



BIBLIOTHECA
VNIV. IAGELL.
CRAGOVIENSIS.

159793
Delitię Paphię, Rosa, flos mortalibus æque,
Ob speciem superis, gratus & ipse Dijs.
Sic tua, sicq; tuę est virtus gratissima Gentis,
Allicit hec homines, allicit ista Deum.
Quod maius patrię decus? haud quam spina repungens
Hostes. Belle ornat te rosa, tuq; rosam.

ILL^{mo} ET R^{mo} DOMINO,

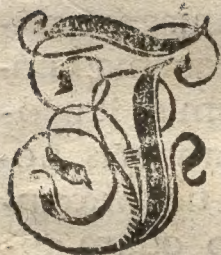
D. MATHIÆ PSTROKONSKI,

DEI ET APOSTOLICÆ SEDIS

gratia, Episcopo Præmissiensi, Polo-
nię Regni Cancellario, Domino
ac Mœccenati plurimum
obseruando:

CHRISTOPHORVS GARGAS

Philosophiæ & I. V. D. S. P. D.



Nfirmum hunc, vel potius exiguum, in-
genii mei partum, Illustriss. ac Reueren.
Antistes, visum mihi in lucem dare; id-
que sub tutela nominis tui: Causam ha-
bui duplicem: Prior est, quia lucem ali-
quam, tenui huic, & per se obscuræ scri-
ptioni conciliare conatus sum, à lucē Tua. Cuius di-
gnitas, & officia, in florentissimo hoc Regno, splendent
inter Repub. prima: Tuque in iis per Prudentiam, &
Virtutem. Quorum altera Principum tibi gratiam, &
amplissimos honores contulit. Altera, in hac flamma
rerum, inuidiam apud, male coctos, homines, con-
ciliavit Vtrumque tibi cupio, & amicè gratulor. Il-
lud suadet, non amor, cuius certè verbum leue est, sed
fides mea, & summa erga te pietas. Hoc Religio tua,
(2)
quæ

que verè Sacerdotem, Castitas, quæ Vestales, Probitas
& vitæ totius ordo ac compositio, quæ ipsum cælum.
hæc omnia, in Te, non æstimaui solum; verumetiam
ad os appressi & ad pectus: & inde, inuidiam gratulor,
quæ tanquam vmbra humanum corpus, non affecta-
tam, nec sterilem pietate virtutem, comitatur. His tu
ducibus Illustris. & Reueren. Antistes, perge animo-
se atque fortiter, candido vt caepisti animo & affectu in
patriam. in Tuum & nostrum Principem. hoc virtutis
tuæ examen esto, quod tu temperes prudentiæ tuæ hu-
more. Et inter hos scorpiones & chamæleontes, qui
iam non fimo, non aura, vt cibo; sed aliorum fortuna
& virtute, velcuntur, nutriuntur: esto vt ille, quem
ratio, quem sapientia firmavit. Nec circumagere mi-
hi vulgarium iudiciorum omni vento. Et quemadmo-
dum, Vlysses ille, donec Leucothea velum ei suppo-
suit, natat nigrum pontum, sic tu huius temporis, no-
uam inuidiã, novos fluctus, donec pectus tibi præcin-
xerit candida illa diua. Constantiam dico, quam au-
di, admitte, serua. Enimuerò, nec Alexander ille Ma-
cedo, omnium ætatis suæ Principum decus superasset
nisi tot, & tam potentes virtutis suæ æmulos, & habu-
isset, & fortiter tulisset. Addo vnicum, quod olim Li-
uius (de iis, quibus omnia ad animum) Nec temere ad-
uersa casuum reputat, quem fortuna nunquam de-
cepit: Hoc ego de tua virtute. Causa altera Illustris.
ac Reuerendis. Antistes, beneficium Tuum, erga me.
Veni in patriam non peregrinus, quasi peregrinam,
paucis

paucis notus ex vultu, nemini ex animo: & more itinerantium, ac si ignarus consuetudinis, morum, ingeniorum, caute & verecunde, antiquas amicitias renouare, vel potius innouare est animus, ambio, adoro, circumceo, quaerito. Non tamen inuenio, qui me tot officiis ad amicitiam, desiderijs, ad palestram virtutis, onustum, quieti diuersorio, vel saltem consilio, sine inuidia, excipiat & recreet: cui non amoenam, sed candidam & apertam rationem professionis meae testatam facere possem, qui mihi, vel illud. Ecce Rhodus, ecce saltus, reperitur nullus. Quin imo multi hominem mirantur: plurimi tanquam exploratorem cauent: nonnulli qui plus animo quam consilio pollent, quasi ambitiosum aspiciunt, imò despiciunt. His ego iam ad fastidium & desperationem. Sed ecce Tu Reuerendiss. & Illustriss. Antistes, hæc cogitantem, hæc patientem, nullo merito meo, sed solo instinctu beneficae, ac humane nature tue, que velut fato aut Genio, inter Principes viros propriæ Tuæ est, nō solummodò venientē humanitatē, ignotum charitate, amore clientem, constantia gratum, excepisti; verū etiam grauissimi iudicii tui sub felio ornasti, imò beasti. O præclarum munus, non meo munere, sed splendore Iuo dignum. In quo ornando, si fortè ego aliquando remissior, profecto erit à summis, occupationibus meis, non à voluntate. Si non impietas, occupationes, humanitati Tuæ, quæ omnia non impetrare potest à me, sed imperare.

Verum manum de tabula, nequis me hominē importu-

portunum, qui multa ad hominem occupatissimum,
& ne detractor, apertū, nec ingratū peñtus. Tibi vel
le adulari suspicetur. Ergo finē facio orationi: nā offi-
cium compulsus remitto non omitto. Et æternū illud
Numen, cuius diuinitas, rebus ōnibus non solum præ-
est, sed interest, imò inest, à quo ortus & occasus Regno-
rum Rerump dependet, supplex oro, vt in compositā
hanc vel potius insanientē temporis huius fortunā, in-
spiciat, adeat, cognoscat & ignota nobis serie dirigat ac
gubernet. Has flamas solus ipse, non humana ratio, vult
& potest: quidni velit? optimus est: quidni possit? maxi-
mus est: adeoq; vires nullæ supra ipsum vt nullæ nisi ab
ipso. Magnū istud est nec contemnendū incendiū, sed
Principis cōsciū ille recti animus, fides, imò pietas, in
suos Reges, nobillissime Nationis nostre, splendidū &
iucundū post hæc nubila Phœbū, & simul latiorē virtuti-
tue campū pollicētur. Quod voueo: Teq; Illust. & R^{me}.
Antistes rogo, vt inscriptionē hīc accipias, & authori-
tate Tua cōtra maligni dentis liuorē defendas velut a-
nimi cultvsq; mei in te pignus. vtriusq; quidē eximii,
exiguū. Sed quid faciā? vt Vlysses ille apud Alcinoim,
nihil habet quod rependat pro ingentibus meritis,
præter vota & grates, ita ego quē cætera destituūt, præ-
ter munera hæc mētis. Quæ tamē Vobis magnis quoq;
sæpē magna: & meritò, quoniā fama & eternitas ab istis.
Vale felix & faustus, summum nostre Patriæ lumen &
decus. Cracouiae, ex Musæomeo, Anno Dñi, 1607.

Q V Æ S T I O.

V. Interesse, in obligationibus rem dari, post moram, vltra duplum per officium Iudicis: In obligationibus autem facti, per libellum lure Actionis, in condemnationem deducatur, nec ne?

In huius questionis decisione, in gratiam eorum, qui ad I. V. dignitatem promoueri desiderant, cum ordinem obseruabo:

Primò, Legem, ex qua questionis nostre occasio, ad formam quæ in exteris Academicis obseruari solet, explicabo.

Secundò, Punctorum, questionis perplexitatem: ne difficultate ac uarietate, propositæ materiei, rudem adhuc & infirmum, animum studiosi, aut oneremus, aut desertorem efficiamus: facta singulorum diligenti examinatione, omni exuam difficultate.

Tertiò, Questioni propositæ, manum admouebo, cuius ueritatem quatuor Conclusionibus confirmabo. Rursus cuilibet Conclusioni, quinque Corollaris respondebo.

Venio igitur ad primam partem propositi negotii, nempe ad explanationem legis vnicę C. de sententiis, quæ pro eo quod interest proferuntur.

In cuius enodatione, nihil ab antiquo & consueto ordine recedam. Primò enim Rubricam, ad præcedentes continuabo. Secundò, quæram de aliquibus secundum dicta Domini Azonis in sua summa. Tertiò, veniam ad legem meam: cuius summam & diuisionem dicam: casum in terminis figurabo: legam mihi litteram: Notabilia colligam: vltimò, veniam ad apparatus glossarum, quas querendo vel opponendo, prout mihi melius videbitur, expediam. Redeo itaq; ad notabilem & elegantem l. cum pro eo, positam & situatam sub celebri & in praxi versatili titulo, de sententiis, quæ pro eo quod interest proferuntur. C. lib: 7. tit. verò 47. Pro cuius expeditione,

peditione, cūm omnis lex debeat intelligi, secundum R^m. sub qua situata est, vt inquit glos: in cap. fina: inf. de loc. & conducto, l. imperator ff. de in diem addicti, capio Rubric: meam, quæ inscribitur, de Sententiis, quæ pro eo &c. & cūm, continuatio tituli ad titulum sit facienda, l. 23. 24. distinctione. l. 2. ff. de statu hominum, R^m. meam de mente Doctorum sic continuo. Suprà visum est, de sententiis, quæ proferuntur sine certa quan-

Conferre titate, an valeant, nec ne? Verūm, quia quandoq; super eo, quod interest, *ut* Iudices dubitant, an certam possint & debeant proferre sententiam, & vsq; ad quam quantitatem, siue in casibus certis, siue incertis, siue in damno, siue in lucro. Ideo hic Imperator, ad tollendas omnes dubitationes, quæ possunt oriri, inserit hunc titulum. Expeditus de continuatione venio ad dicta Domini Azonis qui in sua summa de pluribus querit, & primò dicit, interesse aliud esse commune, aliud conuentum, aliud singulare. secundò, quòd interesse consideratur & in lucro & in damno. 3. Quòd interesse consideratur non solumòdò circa rem; verūmetiā extenditur ad illud, quod est extrà rem, per l. Sterilis. § Cūm si venditorem, ff. de actione empti & venditi. 4. Si fuit promissa res aliena, nec potest haberi, non agitur ad interesse. 5. Vbi factum est in obligatione, potest agi ad factum & ad interesse. 6. Pœna non ad duplū, vt habetur, l. si mulier, in fin: de spons. l. si dictum, ff. de eucti. Nec ad quadruplum, vt quidam senserunt, ex § omnes autem Instit: de Actionibus, sed ad pœnam conuentionalem, quantacunq; sit porrigitur, ex § alteri Instit: de in utilibus stipul. Postquā dicta Domini Azonis, in medium attuli, Redeo ad legem meam, quæ, hoc mihi dicit in summa: Prolixitates antiquæ, circa interesse, cessant per hanc legem, & in casibus certis venit totum quod interest, & habetur ratio lucri & damni.

Domini legi. Legem meam diuido in quinque partes: Primò ponit proximum, 2. ponit statutum suum. 3. illud probat per remissionē ad absurdum. 4. illud probat à simili, 5. ponit duo dicta ad alia præcedentia, 2. ibi scimus itaque. 3. ibi ne dum 4. ibi, cum sancimus, 5. ibi, & hoc non solum.

Casus. Et quoniam, ex facto ius oritur, cap: penult: infra de dispo: impub. l. si ex plagis, § in Clio, ff. ad l. Aquil: Facti speciem sic mihi fingo. Titius debeat Sempronio, ædificare domum. non fecit quod conuenit: Quærebatur an Sempronius, posset petere totum singulare interesse, etiam si excedat duplum communis interesse. Et an teneatur Titius ad totum damnum, quod in re habet, resarciendum, & lucrum quod percipere potuisset, si domus fa-

ita fuisset, recompensandum Sempronio. & Respondit huius mex legis au-
thor praestantissimus, Imperator Iustinianus, quod non potest petere Sem-
pronius, à Titio illud quod sua interest, vltra interesse commune, vel conuen-
tum: sed quantum Sempronio interest, rem non fuisse factā, debet Iudicum
subtilitate coniecturari & moderari. Sed quoniam, omnis Iuris decisio, de-
bet esse de casu dubitabili, cap. cum in Iure peritus de offic. & potestate Iudi-
cis delegati, l. Quod Labeo, ff. de Carboniano edicto, videbatur dicendū cō-
trarium, quod scilicet illud quod interest Sempronio, non debet nec potest
coarctari, & limitari Iudicum subtilitate; quominus petatur totum, etiam si
exceedat duplum communis interesse.

Primoq; dubium faciebat, Per moderationem & limitationem, eius quod
interest, illa quae Iure prohibentur incrementū sumunt. Primò, grauatur ille
cui interest, dum illi non quod reuera debetur, sed quod Iudici visum est,
restituatur. Secundò, sententia Iudicum vertitur in iniuriam alterius partis,
quod non debet fieri ex l. per fundum, de seruitute Rusticorum Praediorum.
Tertio, Via malefactoris ostenditur, l. 1. ff. de Carboniano adiecto. Ergo Resp:
Imperatoris locum non habet.

2. Repugnantia, indubium vocant veritatem cuiuslibet assertionis.
Atqui in Resp: Imperatoris repugnantia sunt, dicit enim primò, vt hoc reue-
ra quod damnum inducit, reddatur. Rursus paulò inferius per Iudicum subti-
litate, illud quod interest limitetur. Ergo locū Resp: Imperatoris non habet.

3. Iudex debet ferre sententiam ex allegatis & probatis, cap. in causis de
sententia & re Iudicata, l. illicitas. 6. §. veritas ff. de offic. Praesidis, l. vltima.
C. de fideicommissariis: Ergo non ex coniecturis, vt vult Imperator, & sub-
tilitate Iudicum.

4. Error Sententiam vitiat, vt in cap. 1. de re iudicata & per gl. in l. ex di-
uerso ff. soluto matrimonio: Atqui in casu nostro, ex quo Iudex non ex certa
scientia; sed ex coniectura, condemnat aliquem ad interesse, facile error
Iudicis colligi potest: secundum illud vulgare: Etiam bonus quandoq; dor-
mitat Homerus. & expressam legem quam notat Baldus. 2. quaestione 7.
In fine, C. de rescindenda venditione: Ergo dicendum est Iudicis, illā damni
alterius, ex arbitrio suo aestimationem, cum suspectus sit de errore, nullā esse.

Quintò, in Contractu, qui habet certam quantitatem. Illud quod inter-
est dupli quantitate terminatur: Ergo etiam in contractu, illo qui incertus
est eadem ratio seruari debet. Antecedens patet ex l. nōra, Consequentia
quoq;

quoq; vera est, propter identitatem rationis, quæ in pari causa paria iura de-
siderat, l. i. ff. de fonte. Quemadmodum enim in contractu ex certa causa, atten-
ditur hoc, ut via maleficiis & dolis præcludatur, per dupli solutionem, ad
illud quod interest: Ita etiam in contractibus ex causa incerta hoc idem
attendere debet, præsertim cum ita aliquis potest ex contractu incerto sicut
ex certo grauari.

His tamen non obstantibus contrarium, pereundem ut dixi authorem,
fuit decisum.

Sed quoniam ratio est anima legis, cap: Correp. 68. de stinēt: & ut inquit
Iacob in l. quod dictum ff. de Pactis, vnde dici conuevit: Lex debet esse rati-
onabilis, l. cum ratio ff. de bonis damnatorum.

Ratio Ratio præsentis decisionis potuit esse hæc, ut machinationibus & immo-
dicis peruersionibus, terminus aliquis statuatur, ne dum in infinitum compu-
tatio reducitur pro sua impossibilitate illud quod est naturæ conueniens,
infirmetur, quæ vult eas, tantummodo pœnas exigere, quæ vel competenti
moderamine proferuntur, vel à legibus certo fine conclusæ statuuntur. Qua
ratione decidendi, sic stante virtualiter tolluntur contraria; verum quia
particularis responsio Iuri magis arridet, cap: Si aduersus, infra de Hæreticis
§. alio autem modo Institutionum, quibus modis testamenta infirmantur:
Ideò particulariter respondeo.

Ad Primum Argu: Illud nihil inferre, quia moderatio illa ex quo, lege
permessa est, nemini iniuriam inferre videtur: iuxta legem Grachus C. de
adulteriis, nec per illam via maleficiis aperitur propter duas causas. Primò,
quia lis & controuersia, non extenditur in infinitum quod interest, ut lites
citò terminentur: l. Properandum. C. de iudiciis. Secundò, saluatur illa lex,
quæ iubetur magis fauere reo, quam Actori, cap: cum sunt, de regulis Iuris in
6. Nec illa Reg: aliquid concludit, habetur enim ibi mutare consilium. Hic
autem Iudex non mutat, sed simpliciter inquit, ut hoc saltem quantum Sem-
pronio, reuera interest, reddatur.

Ad secundum, Ibi nulla esse repugnantia, non enim simpliciter dicit, ut
illud quod inducit, damnum reddatur: sed limitatiue, scilicet ut per Iudicis subtili-
tatē diligentissime inquiratur, ut illud quod reuera damnum intulit, restituatur.

Ad tertium, Verum est, Iudicem non posse simpliciter à lege recedendo, ali-
quid statuere & concludere, secus est, si voluntas sua fundatur, in ratione le-
gibus non repugnante: ut in casu nostro. secundum Abb. in cap: ne inui-
taris.

taris, extra de constit: Nec coniecturalis illa probatio aliquid impedit: quia in defectu probationis, præsumptio & coniectura concludit, vt habetur in l. neq; natales C. de Probat. Adeoq; hoc verum est, vt in defectu aliarum probationum, minima coniectura de interesse, excludat iuramentum, secundum Bald: in l. vnic. nostra, cum pro eo.

Ad quartum, Error expressus Iuris sententiam vitiat, secus in casu nostro, vbi non constat de errore.

Ad quintum, Diuersam esse rationem, inter contractum certum & incertum. Diuersam etiam debere fieri damni & interesse æstimationem: & quæ admodum ex contractu certo incertum interesse non statuitur; ita etiam ex contractu incerto certum statui non debet, vt vult Imp: hic: nam aliter nulla esset inter certum & incertum contractum, differentia.

Hic est casus condubitandi & decidendi, rationibus breuiter figuratus, verum quia facti species debet congruere literæ, vt inquit Abbas in cap: per tuas infra de Arbitris, l. 4. §. toties ff. de damno infecto: ideo vt hoc appareat, lego mihi litteram.

Pote l. Cum pro eo quod interest, dubitationes antiquæ in infinitum productæ sunt. & reliqua quæ in textu habentur vsq; ad finem leguntur.

etate Et quoniam quæ notabiliter fiunt, nisi specialiter notentur, videntur neglecta cap: à multis supra de ætate qualitate & ordine præficiendorum, l. ite apud §. ait prætor ff. de iniuriis. Ideo noto: Primo, quod dixi in sumario Prolixitates antiquæ circa interesse cessant per hanc legem. 2. In casibus certis, non venit totum quod interest. 3. Interesse debet considerari & in lucro, & in damno, 4. Infinitas & Prolixitas, est coarctanda. 5. Lex non debet esse impossibilis. 6. In casibus, certis id quod interest, non debet excedere duplum, 7. In casibus incertis, totum id quod reuera interest peti potest. Expeditus de notabilibus, sum per consequens expeditus de omnibus textualibus. Ideo venio ad apparatus glossarum, & lex mea habet Decemseptem glo: Secunda ibi, cum pro eo 3. ibi, Quod interest. 4. ibi, productum. quinta melius. 6. ibi, in omnibus. 7. ibi, Quantitatem. 8. ibi, contractibus. Nona ibi, dupl: 10. ibi, in aliis. 11. ibi, subtilitatem. 12. ibi, damnum. 13. ibi, & non ex quibusdam. 14. ibi, impossibilitate. 15. ibi, cum scimus. 16. ibi, proferuntur: vltima ibi, veteres.

Redeo ad primam, Quam diuido in tres partes: In prima remouet contrarium; in secunda respondet quæstioni: in tertia duas definitiones tradit verbo

licet 2. ibi nec meta, 3. ibi dicere tamen potis. Absoluta prima venio ad secundam, quam diuido in quatuor partes. In prima præmittit, quædam ad legis euentiam. præcium siue interesse esse triplex, conuentionale, de quo conuenitur inter partes, commune, quod cõmuni æstimatione valorem sumit. singulare, id quod alicui interest propter affectionem. In secunda ponit, vbi nã de hac materia tractatur, sczt, in l. 1. in princip: ff. de Actione Empti. In 3. calum fingit, in quo concludit, in contractibus, qui certam habent quantitatem, interesse non excedit duplum communis interesse, in contractibus autem incertis totum singulare petitur, etiam si duplum, communis interesse excedat. In 4. legem approbat, causam inferens, & rationem eius, conuenientie, sczt, & competenter prædicta statuuntur, cum & pœne legales & conuentionales certis metis fiantur, 2. ibi & habet hoc, 3. ibi, dicit ergo hæc lex, 4. ibi, competenter.

Expositus de 2. sum. in 3. parte glos: mea, quam propter eius breuitatem, non diuido: & cum in textu dicatur interest, quæro de declaratione: & respondet mihi glos: pro eo quod interest, id est super Interesse.

Sum in 4. quam etiam non diuido, sed quæro quæ sint ille dubitationes de quibus textus loquitur, & Respondit glos: An circa rem, vel extra rem, consideretur interesse, & an in damno tantum, an in luero consistat.

Sum in quinta, glos: hic exponit, melius, id est, bonum esse coarctare, quam si in infinitum producerentur obligationes.

Sum in 6. Hæc gl: in duas diuiditur partes, in prima quærit, in secunda tacite respondet, quæstioni, 2. ibi. sed nec in obligationibus. Primò itaq; quæro cū textus dicat in omnibus casibus, & non contractibus? Resp: glos: vt. declaret interesse etiam venire in maleficiis, & quasi, secundò quæro, cur non dicit in omnibus obligationibus. R: quia interesse venit non solum, quando est in obligatione; sed etiam quando non est in obligatione: & venit officio Iudicis vt in arbitrariis actionibus.

Sum in 7. hæc glo: expeditur cum sequentibus, & tres habet partes. Prima exponit textum, 2. sensum elicit, 3. expositionem ponit. 2. ibi, est ergo sensus. 3. ibi, vel dic, pro declaratione glos: quæro an textus sit superfluous? dum dicit in omnibus casibus, qui certam habent quantitatem, vel naturam. & glo: respondet, quod non. Nam certa dicitur quantitas, vt si quispiam debeat decem cados olei. Natura certa dicitur vt si debeas mihi certam speciem vt Styrium ex venditione, vel alio contractu. In secunda

parte

parte glo: habes, id dici certum, quoties id, quod debetur, est certum quantitate vel specie l. certum ff. si certum petatur, In 3. parte glo: dicitur, Quantitatem comprehendere in se vtrumq; scilicet. quantitatem, & speciem l. quisquis ff. de legatis 3.

Sum in octaua. Hæc gl: diuiditur in quinque partes, in 1. timore culus-
dam contrarii, supplet ad textum, in 2. quærit. in 3. reprobatur, in 4. ampliat glo. C
in maleficiis, in 5. loquitur quid sentiendum est, quando deductum est, tractib
in obligationem rem dari, 2. ibi, sed qui sunt hi, 3. ibi, sed certè imo. 4. ibi,
item in maleficiis 5. ibi, secus si diceret dari. Circa primum itaq; quæro glo:
de declaratione quæ responderet, hoc verbum, in omnibus contractibus.
intelligi de similibus, alioquin, esset contra versiculum in aliis, vbi in incerti-
tis, non est taxatum, sed solum in certis. In 2. quærit, de quibus similibus
loquatur, & respondet duobus modis. Primò dicit, quod sunt, in his in qui-
bus lex dicit singulare interesse venire. Secundò, illi, qui continent certitu-
dinem. In tertia parte, hoc etiam reprobatur, dicens: quòd, licet singulare
interesse non veniat: dummodò certitudinem, contineat, ille contractus,
hac lege complectitur, vt sunt omnes contractus, bonæ fidei, & etiam qui-
dam stricti Iuris, vt in arbitriis: in quibus in litem iuratur. In 4. dicit;
quod hic textus procedit in quibusdam maleficiis & interdictis, quod idem
confirmat l. in interdicto prima ff. de vi & vi armata. In quinta dicit,
quòd hic textus etiam procedit in omnibus contractibus, in quibus lex di-
cit, certam rem debere tradi, ex contractu vel delicto, secus si diceret dari:
quia tunc nullum interesse petitur, sed res omninò debet fieri stipulantis.
Item habet locum in contractibus, in nominatis, etiam si lex dicat certam
rem debere dari. quod confirmat per l. 1. § finali, ff. de rerù permutatione.

Expeditus de Octauo sum in nona, glo: hæc quæ est in verbo dupli, 4. glo. du
continet partes. Prima declarat textum, secunda notat. 3. de communi in-
teresse ponit. 4. format contrarium forte, 2. ibi, & nota, 3. ibi in quo com-
muni, 4. ibi; item in eo quod dicit, Pri. itaque quæro, quod est illud,
quod potest duplicari? & glo: innuit, quòd conuentum interesse duplatur,
quia interesse singulare non potest excedere duplum, interesse conuenti,
& hoc secundum quorundam opinionem. glo: verò in versiculo tu dic, in-
telligit, quod nec commune, nec conuentum potest duplum, excedere. sed
duplatur id, quod est maius, siue sit conuentum, siue commune. In 2. par-
te glo: notatur, quod interesse Commune quantumcunq; sit, debetur &
potest

potest peti, In 3. parte glo : inferitur, quod in Interesse Communi venit tantum damnum, & non lucrum & confirmat hoc per l. Proculus. ff. de damno infecto. In 4. format contrarium, quę scinditur in decem partes. Prima opponit de lege, datio, § si per venditorem, 2. respondet secundum Bulg. ibi, respondet Bulg 3. Aliam format oppositionem, ibi. Item eidem contra. 4. Ponit responsum Bulg : & Mar: ibi, cui respondebant. 5. Opinio, Mar: & Bulg. reprobatur, ibi, quod non placet. 6. Suam ponit solutionem, distinguendo, ibi, tu die. 7. Remonet contrarium, ibi, nec obstat. 8. Aliud ibi. Item, nec obstat. 9. Ponit distinctionem Doctorum antiquorum, soluentium contrarium § Si per venditorē quā reprobatur, ibi, alii distinguūt. In vltima parte, aliorū solutionem infert, quā non reprobatur, nec improbat expresse, ibi, alii dicunt. Quę omnia breuitati consulendo, tū etiam, quia ex verbis gl. intelligi possunt, lubens prætereo.

in aliis. Expeditus de Nona : Sum in Decima. In prima parte gl. declarat casus incertos. In 2. ponit practicam petendi id quod interest, ibi, in quibus agitur. In 3. quę est, ibi, & est actoris electio: ponit an sit in electione actoris, vel rei. 4. Quę est ibi, si autem tradi, quid in obligatione non tradi. Vltima, quę est ibi, Item vbi est dandum, declarat, quid in obligatione dandi, quę etiam omnia ex textu patent.

substatem. Sum in Undecima, quam diuido in quinque partes. In 1. prætextu taciti contrarii textum declarat. In 2. Ampliat. In 3. Ponit duas limitationes. In 4. Quærit. In vltima idem facit. 2. ibi, & hoc in contractibus. 3. ibi, sed hoc fallit. 4. ibi, sed qualiter. 5. ibi, item nec est commune.

da- num. Sum in Duodecima, quam in duas partes diuido. In prima respondet contrario. In 2. quærit. Secunda, ibi, Sed quare in incertis.

ex quidam. Sum in Tredecima, quę est in verbis & non ex quibusdam gl. dicit hunc versiculum, secundum opinionem quorundam referri ad primum casum, secundum gl: opinionem ad secundum.

impossibilitate. Sum in Quatuordecima, quę est in verbo. Impossibilitate, hæc glo. tres habet partes. In prima declarat textum. In 2. ponit notabile. In 3. ponit declarationem ad textum, ab absurdo probando. 2. ibi, & sic nota. 3. vel dic caderet.

Sci- mus. Expeditus de 14. Sum in 15. quę est in verbo scimus, hæc gl: refert textum, ad casum versiculi sancimus, reliqua ex textu.

Sum in 16. quę est in verbo, proferuntur, quam diuido in tres partes :
Prima

Prima declarat textum. 2. quærit. 3. insert. 2. Est ibi; sed vsq; ad quam summam. 3. ibi, & sic est competens.

Sum in 17. & vltima: quæ est in verbo veteres. Quam diu id in tres partes. 2. Est ibi, sed regulariter, 3. ibi, sed hæc lex vult. Quæro itaque: Primò glo: pro declaratione, An sit habenda lucri cessantis ratio? & licet hic Bart. & alii multa in oppositum attulerunt: textus tamen gl: nostræ dicit, habendam esse lucri cessantis rationem, autoritate legis. 3. § fin: ff. de eo, quod certo loco, l. Si mulier, § rerum amotarum. ff. eodem. hæc quò ad primam partem gl: Quod ad secundam, dicit, regulariter contra erat: quia lucrum non veniebat: quod probat per l. Proculus, ff. de damno infecto. Quò ad tertiam, concludit, secundum opinionem Accursij: autoritatem legis nostræ, quæ vult, quòd hodie sit generale vt in interesse veniat lucrum. Expeditus de singulis partibus, gl: meæ, sum per consequens expeditus de omnibus pertinentibus ad legem meam. Ex hac lege, ita examinata, deduco in medium supra positam Quæstionem: ad cuius intelligentiam, præsuppono quædam, difficultatem terminorum, propositæ Quæstionis explicantia.

Primò.

Interesse, aduersus quorundam curiosorum Grammaticorum opinionem, in substantiuo Latinè dici posse. Appellant id, quod interest, omnes fermè, interpretes interesse, in substantiuo, cuius vt insolentis voculæ à Latinè scientibus, veniam petit Alciat: in l. De eo quod interest. Et qui post eum scripserunt multi, arrogantius dicunt dictionem, hanc impuram, ineptam, barbaram: Ante quos omnes Fulgosius vir acerrimi iudicii, interesse, nominaliter, nullibi, in noua Iurisprudencia legi affirmat, in l. 2. ff. de eo quod certo loco. Contrà quorum opinionem, solus Antonius Fumæus Parisien: vir doctissimus, non dubitat interesse nominare. Cum apud Iurisperitos, vsurpatum esse inuenerit, l. Debitor decem, ff. de legat. 2. l. Quod sæpe § finali, ff. de contrahenda Emptione. Vbi ille. Si inquit Latine dicimus: tuum scire: nostrum viuere & suum velle: vt in illo:

Scire tuum, nihil est: nisi te scire, hoc sciat alter.

Et apud Pers.

Tunc, cum ad caniciem, & nostrum istud viuere triste
Aspexi, &c.

B

Et apud

Et apud eundem.

Velle suum cuique est, nec uoto uiuitur uno.

Cur non item dicemus, tuum aut meum interesse? Huius ego Doctoris sententiam, cum Ioanne Corasio, in hoc proposito secutus sum: & concludo contra antiquorum vanas, & inutiles superstitiones, Interesse in substantiuo Latine dici posse.

Secundò.

Sciendum est quòd diuersi sunt termini

Fruetus.

Pœna.

Vsura.

Interesse.

Fruetus dicuntur, ut vult Abb. in cap. grauis, de restit: spoliat: & Bart: in l. Ex diuerso. ff. de rei vindicatione. Quæ supersunt, deductis impensis quæ fiunt gratia querendorum colligendorum, & conseruandorum fructuum: siue illi fructus sint ciuiles, l. Prædiorum, ff. de usuris: siue sint industriales, qui non ex sua sponte; sed ex industria hominis proueniunt: siue sunt naturales, quos natura sua sponte producit l. Queritur, ff. de statu hominũ.

Pœna verò. est certa quantitas pecuniæ, quando non fit quod promissum est, ut §. fin: Instit: de verborum obligationibus.

Usura autem, est certum quoddam emolumentum, quod quis ex re mutua, percipit, ultra sortem, tantum propter officium mutuationis, quæ de Iure Ciuili & Canonico prohibita est. ut toto tit: extra. de usuris, & pulchre notatur post alios in d. l. i. C. de Summa Trinitate.

Interesse porro. Est quantitas quæ non debetur immediatè; sed quæ succedit in obligationem, ex eo, quòd non fit, quod fieri debuit, gl: in d. l. vnica, C. de sententiis, quæ pro eo quod interest, proferuntur.

Hic etiam sciendum est: Quòd pœna & usura, differunt ab Interesse, secundum Bald: in l. Hac vnica, tanquam determinatum, ab indeterminato. Pœnæ enim & usure, sunt determinatæ, certæ & taxatæ, statim ab initio per pactum, & conuentionem. Interesse autem, ab initio, non est certum, sed ex post facto, & futuro euentu declaratur.

Tertiò

Definitionem Interesse. Cum omnis Institutio debeat à definitione præfisci, vt dicit Cicero lib. 1. Off. & facit textus in l. 1. ff. de Iustitia & Iure. sed quoniam circa definitionem Interesse Doctores antiqui, & moderni opiniones perplexas tenuerunt, & ignotum perignotius declarare studuerunt: visum est mihi, ab eorum sententiis, (tanquam proposito nostro alienis) supersedere, cum & minus vtiles sunt: & in verbis tantum non in sensu discrepant, vt vult Rebuff. hic.

Definitio itaque Interesse. Interesse est id, quod legitimè petitur, propter damnum, datum, aut lucrum impeditum. vel melius: Interesse est æstimatio damni emergentis, seu lucri cessantis, ratione cessationis, aut facti alter, quàm fieri debuit, legitimè proueniens: cuius definitionis partes singule probantur. ex l. 1. & l. Si steriles, ff. de actione Empti, l. Qui restituere, ff. de reuendicatione, l. Si quis ab alio, § finali, ff. de re iudicata, l. Seruus, §. fin. ff. de actio Empti.

Si hæc non latisfacit: definitio apertius. Interesse potest considerari quadrupliciter.

Primò, Simpliciter & absolute in se, non prout petitur. Secundò, prout petitur, ab aliquo. Tertiò, Ratione eius, cui debetur. Quartò, Ratione eius à quo petitur.

Si primo modo. Interesse nihil aliud est, nisi quando quis damnum sentit, vel in perdendo proprium, vel non acquirendo lucrum, secundum Deum in l. hac vnica.

Si secundò, Interesse, est æstimatio damni emergentis, vel lucri cessantis, contingens ex eo, quando aliquid non fit quod fieri debuit: vel fit, quod fieri nõ debuit: vel datur, quod dari nõ debuit: vel nõ datur, quod dari debuit.

Si tertiò, Interesse est damni emergentis, vel lucri cessantis æstimatio culpa debitoris contingens creditori.

Si Quartò, Interesse est æstimatio, damni dati seu lucri cessantis, culpa debitorum prouenientis, creditori à debitore resarciendum, & hæc vltima, secundum Rebuff. hic, Oinothomum, §. finali, Instit. de verb: oblig: cum omnes antiquorum Doctor. difficultates & opiniones soluat. & ex pertinētibus ad naturam, & intellectum interesse, omittat nihil, ab omnibus recentioribus probatur, quàm & nos, meliorē esse aliis asserimus & approbamus.

Quartò.

Sumpta occasione ex definitione Interesse, cum Ludouico Lopez, ad tollendam eorum deceptionem, qui vtrumq; interesse, tam damni emergentis, quàm lucri cessantis confundunt in vnum. Primò, definitionem vtriusq; Secundò, differentiam inter vtrumq; faciam.

In primis itaq; lucrum cessans, definitur sic: Esse illud quod cùm quis posset & veller, mediante aliqua negotiatione assequi, idèò omittit lucrari: quia in favorem alicuius aliquid facit, vel quia præpeditur iniuste.

Damnum verò emergens, dupliciter definiri potest: Quo, ad, quid rei, Et quo, ad quid nominis.

Primò modo est, quod quis incurrit, vel incurrendi periculo se exponit, causa faciendi aliquid, quod periculum nullatenus subiret, si ab eo faciendo desisteret,

Si secundò, Damnum emergens est, damnum quasi se exerens & in lucem prodians, cùm antea esset absconditum.

Hac definitione præsupposita, statuo differentiam duplicem inter damnum emergens, & lucrum cessans.

Prima, quia lucrum cessans, consistit in Actione, non enim nisi aliquid agendo lucramur: Damnum verò emergens consistit in passione, si quidem patiendi aliquid detrimenti, damno afficimur.

Secundò, discriminantur in eo. quòd damnum quis patitur in eo quod ante iam erat suum: lucrum autem nobis cessare non dicitur, in iam nostro & à nobis acquisito, sed in eo quod per nos venit acquirendum, Autore D. Th: 2. 2. quæ: 62. art. 4.

Quintò.

Quæro, quotuplex sit interesse? Circa hoc quæsitum varlè varii senserunt. Quidam enim dicunt vnicum tantum esse interesse, sczt, singulare, & ad hoc sentiendum mouentur hac potissimum ratione. Partes integrales domus, non sunt domus, sed faciunt domum. I. Rectè dicimus, si de verbis obligat. sic nec præcium commune, vel conuentum est Interesse, cùm sint partes integrales Interesse singularis, quod non potest excedere duplum Interesse Communis, vel conuenti. Et sic commune, & conuentum faciunt singulare, Ergo vnum tantum, &c. Histamen non impediētibz nos, ex comuni D. D. opinione quadruplex interesse statuimus.

Interesse

Interesse	{	In genere,	{	Subdi- uiditur in	{	Affectiois tantum,
		Conuentum,				&
		Commune, Singular,				Affectiois cum vtilitate.

Interesse in suo genere est, vt Bart: vult, Iuxta alicuius vtilitas.

Conuentum, est quantitas, partium conuentione taxata, quæ propria pœna dicitur, vt in §. fin: ff. de verb: obligat: vbi quantitas succedit, in lo- cum eius, quod fieri debuit & dicitur interesse.

Commune est, quod communiter ab omnibus æstimatur, & sic commu- nis æstimatio rei vel damni, quod apud vnum non plus valeat, aut minus, quàm apud alium, l. Prætia rerum, ff. ad legem Falcidiam, l. Si seruum ff. ad l. Aquil.

Interesse singulare est, æstimatio rei, quanti quis rem facit, non attento comuni rei valore, sed ex sua propria affectione, quam erga rem habet, dato, quod res apud alios, communiter tanti non valeat Et Bartolus Plani- us in d. l. nostra, Interesse singulare dicitur, quoties aliqua res plus valeat vni, quàm aliis omnibus, propter vnam qualitatem inherētem huic rei, quæ non est transmissibilis ad alias: cuius rei exemplum ibi ponit, quod ego breuitati consulendo prætereo.

Hoc rursus Interesse singulare, subdiuiditur in Interesse affectionis tan- tum, & Interesse Affectionis cum vtilitate.

Interesse singulare Affectionis tantum dicitur, vbi de nulla agitur vtili- tate, præter valorem rei, sed solum de quadam affectione.

Interesse singulare Affectionis cum vtilitate, continet præter affec- tionem & communem rei valorem, etiam vtilitatem, vt est in scholare habē- te Codicem valentem florenum, in quo habet suam memoriam: item bo- nas obseruationes, manu suâ scriptas; ita vt non venderet 20. flo: Illa affectio continet etiam vtilitatem, propter memoriam & localitatem quam habet, in illo libro, quæ non est transmissibilis ad alium

Hac diuisione ita probata & declarata, Arbitror opiniones D. D. posse conco- dari, eo modo: Verum est, quod vnicum est Interesse in genere, cu- ius plures sunt species seu differentie, sicut quando dico: Hoc animal, quan- doq; rationale est, quandoq; irrationale, nam semper idem est animal.

Ita & interesse: vnum est in genere sumptum: & est idem, siue æstimetur communiter, siue ex conuentione, siue singulariter. Et hæc responsio & opinio probatur per gl: in l. licet, C. de pactis.

Sextò.

Quæro, quid veniat appellatione Interesse?

Et sciendum est, quod appellatione interesse, propriè continetur damnum, emergens: & lucrum cessans, secundum Alexandrum, Consilio 158. requisitus, N. 5. col: 2. vol: 2.

2. Præterea sciendum est, quod appellatione Interesse res debita, non continetur, l. & eleganter, §. non solum, ff. de dolo. Vnde si aliquis fecit pactum, de non petendo super iniuriis, interesse, damnis & expensis, adhuc poterit petere rem debitam, prout consuluit Alexander, consil: 168. requisitus, col: 2. in volumine 2. Et hoc verum est, si stricto modo sumatur res debita: Nam in proprie & largo modo sumendo, quando libellus non posset aliquid operari, tunc veniret res debita, per glo: primam, hinc dicentem, Interesse rei pretium, &c.

Tertiò, Fructus etiam largè, comprehenduntur appellatione Interesse, l. loci corpus, §. in confessoria, ff. de seruit: vend. Et ratio est: qui enim non consequitur fructus rei suæ, dicitur pati damnum: Ergo dicitur pati Interesse.

Quartò, Appellatione Interesse non veniunt expensæ. vnde in forensi iudicio frequentissimum est, vt Iudices condemnare, ad expensas damna & Interesse soleant. Ex quo nota singularem practicam: quod remittens iniuriam & expensas, non videtur remittere interesse, & damna, gl. in d. cap. 102. & si Canonici, Baldus in l. si pro fure, ff. de condit: furt. Et ideò ad euitandas omnes difficultates, cauti homines, in instrumentis solent apponere. Rem cum fructibus, damnis, interesse, iniuriis, expensis, remisit, vt dicit Baldus in l. si tibi, §. l. ff. de Pactis.

ad: 2. ob
r: 102.
13. &
uent.
insing.
ntu: 4.
ser. 10.

Septimò.

Ad tollendam omnem æquiocationem dico, quod interesse multis modis potest considerari.

Primò interest, accipitur, pro præsens est, Valer: quò facilius laboribus & periculis interesset, & text: in cap. suscitatis de rescriptis.

Secundò, Accipitur pro differt; Cicero: Inter hominem & belluam hoc maxime

maximè interest, Terentiùs: Homini homo quid præstat, stultò, intelligens quid interest! & l. Isti quidem, ff. quod metus causa, l. nihil interest, ff. de inoffi: testamento.

Tertiò accipitur, pro In medio est: Liviùs de bello Punico, lib: 1. Id morari, victoriam rati, quod interesset annis.

Quartò, Pro quadam utilitate non facilè æstimabili, vt Reipub. interest, subditos habere locupletes, gl. in §. finali, Instit: de his, qui sunt sui vel alieni iuris. Item, interest Reipub. ne vrbes deformentur ruinis, l. Prætor, §. hoc interdictum, prohibitorium, ff. de noui operis Nuntia. Item, Reipub. interest, munera per ditiores & potentiores regi, & non per pauperes, & abiectos, l. Honores, C. De honoribus & muneribus.

Postremò accipitur, pro quadam damni emergentis, aut lucri cessantis æstimatione, quæ fit pecunia, per quam res regulariter, æstimatur, l. Si ita fideiussorem, ff. De fideiussoribus. Et in tali significatione de Interesse, in proposito nostro sermonem instituimus.

Octauò.

Quæro: Interesse ad quam quantitatem, ascendere potest? Et sciendum est, quòd aut quærimus de interesse conuentionali, per verba multiplicatiua: vt duplum, triplum, quadruplum, & similia; aut de interesse, conuentionali, per verba simplicia: si primo modo, aut ista nomina duplum, triplum, referuntur ad certam & taxatam quantitatem: & tunc potest ascendere pœna, in quantum voluerunt contrahentes. Si verò ista verba referuntur ad quantitatem incertam, sub pœna dupli, vel quadrupli, eius, quod res plus valuerit, & tunc non potest excedere duplum, vt vult Bart: hic, & l. stipulatio ista, §. alteri, ff. de verb: oblig.

Secundò, sciendum est: Aut loquimur de Interesse singulari, quod consistit in rebus certam naturam, & quantitatem habentibus. Aut loquimur de eo, quod consistit in casibus incertis. Si primo modo illud quod interest, non potest duplum excedere, vt colligitur, per l. nostram. Quod idè probari potest aliquot rationibus. Lex prohibet interesse excedere vltra duplum. Ergo non debet excessus fieri. Vnde si Iudex condemnaret, errore iuris non expresso, vltra duplum, etiam in minimo posset appellari, quis contra hanc legem iudicaret, l. 1. §. Item cùm contra, ff. quæ sententiæ sine appellatione rescinduntur. 2: Mandatum non debet quis, etiam in minimo excedere, quia in eo casu, aliud à mandato videretur factum, l. diligenter,

er, ff. mandati. Imò si excedat, potest agi actione iniuriarum, ut vult Guido Papa, in suis decisionibus, quæst. 293. quod executor. At qui hæc idem rescinduntur, quia legibus sunt interdicta: Ergo hoc idem de Interesse quod certam habet quantitatem concludendum est. Si autem secundo modo accipimus Interesse, nempe pro eo quod consistit, in casibus incertis. Dico, quod totum, id, quod reuera interest, peti potest. cuius ratio hæc fieri potest, & simul tacite obiectioni responsio, Quamobrem non est taxatum, prout in casibus certis. Ideò hoc fuisse factum, quia in vno gravatur actor, in casibus incertis ratione difficilis probationis, quæ in iis accidit, § discretis, in authen: quibus modis, natur: efficiantur sui. Ideò in alio releuatur, videlicet, ut totum damnum possit petere: vñ hic, & probatur in l. eū qui, ff. de iure Iurando; sed incertis facilius probatur quod interest, Ergo ad duplum fuit taxatum.

Nonò.

Quæro, qualiter Interesse in Iudicium deducatur? an per viam actionis, an verò per officium Iudicis. Dynus hic in regula Mora, de regulis iuris Pontificii probat multis rationibus, quod per officium Iudicis, sed quoniam extra propositum est longas & profundas hic disputationes instituere. Igitur breuiter, cum Bartol. sensum quæsitum nostri, declaro. Et Dico, aut in obligatione est fieri, & sic, interesse venit Iure Actionis, l. stipulationes non diuiduntur, § Celsus: de verborum obligationibus, l. stipulatus sum mihi Stichum § finali & l. quoties, eodem titulo, & l. finali. ff. si quis in ius vocatus non ierit. Aut in obligationem venit rem dari, & tunc aut in contractibus, nominatis, consideratur, & sic interesse, venit officio Iudicis ut l. promissor hominis, de constituta pecunia, l. vinum, ff. si certum petatur, l. si seruum in fine, ff. de verb: obligati: Aut consideratur illud dari; in contractibus, innominatis & tunc venit interesse per viam actionis, ut, hic in glos: legis nostræ & per legem naturaliter, de rerum permutatione.

Decimò.

Quæro qui dicantur casus certi, & qui incerti? Respondetur, casus certi dicuntur, qui habent certam quantitatem respectu sui, vel adiuncti. Respectu sui, ut si certam quantitatem, puta decem dolia vini, promittas, vel speciem ut Stichum, siue in genere, ut equum, quia cum debeatur mediocris, adhuc diceretur casus certus, l. legato. generaliter ff. de legatis. Respectu
adiuncti

adiuncti, vt in contractibus correlatiuis, videlicet, emptione, locatione, & similibus, in quibus licet factum traditionis interuenerit, seu vti frui, & sic incertum: Respectu sui erunt incerti, tamen merces adiuncta, est certa, igitur ratione adiuncti, dicitur certum, & partes, tanti factum: vel non factum, videntur, æstimare quanti mercedem, seu præcium. quare interesse non poterit, excedere duplum illius præcii. Secundò, casus certus dicitur, qui habet certam naturam. Certam autem naturam habere: Est, quando habet ea, quæ tacite, intelliguntur deducta, licet non exprimantur, vel ex consuetudine, vel ex alia causa, vt in Emptione, venit de natura Contractus, cuius estio, & si non fuerit promissa, l. pactum ff. de contrahenda Emptione. Item, dicitur de natura quod rei accidit regulariter, l. cum quid, ff. si certum petatur.

Incerti verò casus dicuntur, qui non habent certam quantitatem vel naturam, respectu sui vel adiuncti: vt si promisisti pro me ire Romam, respectu sui est incertum, cum omnia facta incerta sint, l. vbi, § qui id quod, ff. de verborum obligati. Item, nullum est adiunctum certum, igitur dicitur casus incertus secundum Bartol.

Hic etiam addi potest, intellecta, quantitatis & naturæ definitione, non inutilis quantitatis, & naturæ diuisio: Et in qua significatione vtraque, Imperator, & nos in proposito nostro accipiamus. Sciendum itaque est, quantitatem in duplici esse differentia: aliam continuam, aliam discretam. Discreta siue materialis est, aggregatio vnitatum, quæ terminantur ad vnum terminum, vt decem. Nam si ad diuersos numeros terminantur, sunt diuersi numeri, & diuersæ quantitates, vt quinq; & quinq; . & de hac, in l. vt fideiussor, ff. de fideiussoribus. Continua verò est, quando sunt plures partes formaliter tendentes ad vnum, & eundem numerum, vt glebe ad fundum, membra ad hominem, l. si seruus, §. bonæ, ff. de condit. furtiua. Et Baldus concludit, quòd diuerso respectu, vtrumq; in proposito nostro potest accipi: Et hæc de quantitate:

Ad naturam veniamus. Et sciendum est, naturam in triplici esse differentia. Primò, accipitur pro proprietate seu rei potestate, vt si dicatur, hominem sua natura ridere. Ex natura contractus, omnia in iudicium veniunt, id est, ex proprietate contractus, vt in contractibus bonæ fidei, bona fides exuberare debet, § Actionum, Instit: de actionibus: in contractibus stricti iuris id venit, de quo nominatum actum est, l. quicquid, ff. de verb. obligat.

Secundò dicitur natura, pro re alteri commensurabili, seu compensabili, ut in emptione & venditione, res est pretio commensurabilis, seu compensabilis, quia contrahenti, tanti videtur res quanti pretium. arg. l. 1. ff. de rebus dubiis, l. Si ita stipulatio, §. finali, ff. de operis libertorum.

Tertiò, accipitur natura, pro natura naturata, id est, pro quolibet individuo, ut homo, equus, mulus, gl: in l. respiciendum, ff. si certum petatur: & hoc ultimo modo in proposito nostro accipitur, ut etiam superius diximus definiendo certum respectu sui, & per l. legato generaliter, ff. de legatis primo

Præsuppono ultimò.

Quædam scitu necessaria de Mora. Et primò quæro: Quid sit Mora? Moram Ioannes Corasius lib: 2. Miscellanearum Iuris Civilis cap: 6. definit, siue potius describit. Est debiti soluendi vel crediti recipiendi, à iure improbata & punita dilatio: sed hæc videtur paulò obcurior esse. idè ego pono aliam. Mora, est tēpus, in quo quis interpellatus, scienter non facit, quod in eo facere potest & debet. Dico scienter, quia ad hoc, quod quis dicatur morosus, requiritur quod sciat se debere, scire autem præsumitur, si monitus sit, à die vel ab homine. Dixi & potest, quia etiam requiritur, quod habuerit dandi possibilitatem, ut colligitur ex l. quod te, ff. de rebus creditis, & hæc quoad definitionem.

Secundò, sciendum est, quis sit in mora: Et dico quòd obligatus ex delicto, semper est in mora, l. in re furtiva, ff. de condit: furtiva. Itē, Obligatus ex contractu, si est ad certum tempus, statim post illud, est in mora; etiā si non fuerit admonitus, * quia dies interpellat, pro homine, l. magnam, §. de contrahenda stipulatione.

Tertiò sciendum est: Ad quid teneatur debitor morosus vel emptor. Et dico, quod tenetur ad interesse damni habiti, & lucri cessantis, dummodò sit talis persona, quæ verisimiliter fuisset iustè lucrata: quod Iudex debet æstimare, pro quo est textus, in l. 2. ff. quod certò loco, in fine.

Ultimò sciendum est, quomodo purgatur Mora. Et dico, quòd ex celebratione solutione, ante requisitionem facta: ut patet, in cap: & tuæ, de clericis, non residentibus. Et similiter si obtulit, post moram, tempore debito, rem integram, qualitate non vitiatam.

His ita premisis, quæstioni meæ respondeo quatuor Conclusionibus.

His

CONCLUSIO PRIMA.

Interesse peti potest & augeri, à die morę, in odium debitoris morosi.

VT melius veritas huius Conclusionis enucleari possit, in quatuor partes eam diuido, quarum in prima dicam, quod interesse peti potest: in 2. augeri: in 3. à die morę: in 4. in odium debitoris morosi. 2. ibi, & augeri, 3. ibi, à die morę. 4. ibi, in odium.

Pro Prima parte: videbatur dicendum contrarium, Quod imò interesse peti non potest. Si enim peteretur, vel eo modo quo fructus, vel quo vsura, vel quò pœna. Non vt fructus, quia eo nomine petitur illud, quod superest de ductis impensis, quæ fiunt gratia colligendorum, & conseruandorum fructuum: vt vult Bart: in l. ex diuerso, ff. de rei vendicatione. Atqui hic nulla horum militat ratio. Ergo: Non vt vsura, quia illud quod vsurę nomine continetur, est certum quoddam emolumentum quod quis ex re mutuata percipit, vltra sortē. † Atqui petitio huius emolumenti Iure Ciuili & Canonico prohibita est, vt tot tit: extra de vsuris. Ergo etiam intēresse, cum quoddam emolumentum sit vltra sortem, peti non potest. Non vt Pœna, quia quod nomine pœnę petitur, statim ab initio determinatū, certum taxatum, per pactum seu conuentionem fit. Interesse autem ab initio est incertum, sed ex post facto, & futuro euentu declaratur: Ergo eo modo, quò pœna, interesse peti non potest. His tamen non obstantibus, veritas nostrę positionis in contrarium probatur, per l. datio, §. Si per venditorem, ff. de actione empti. Et l. si Calendis, ff. de re iudicata, vbi expresse habetur, quod interesse peti potest, & augeri à die morę, in odium debitoris morosi. Sed quoniam ratio est anima legis, vt inquit Iason in l. quod dictum, ff. de pactis, eam ob causam opinionem legis, confirmo aliquot rationibus: Prima: Illud peti à iure non prohibetur, quod sibi vel ex contractu, vel ex quasi contractu: vel ex delicto, vel ex quasi delicto debetur. Atqui interesse diuersimodo consideratum, his omnibus modis, contractuum debetur, l. in re furtiua, ff. de condit: furti: l. magnam, C. de contrahenda stipul. Arctius, §. non solum. Instit: de verborum obligat. Decius, consilio 323. Aff. decisi: 20. Bartol: in l. 2. §. fin. de eo, quod certò loco: Ergo interesse peti potest.

Provid
ad solut
nem hu
argum
presup
situm
cundum

† Vid
Rebuff
presaf
one le
nostrę
20. 32.
aliquo
quit.

Secunda, Pœna propter delicta peti non prohibetur, vt toto titi de acti-
onibus quę ex delicto. Atqui interesse est pœna, mora autem creditoris,
est delictum, l. Omne. §. i. ff. de re militari: Ergo assertio nostra vera.

Tertiò valet argumentum, ab vsura, ad interesse, propter identitatem ra-
tionis, quę in pari causa paria Iura desiderat. Atqui vsurę peti possunt: Er-
go etiam Interesse. Minor, sunt concessę à Iure: ergo peti possunt. Con-
sequentia patet, per regulam Iuris, quod iure permittente fit, vt pœnam
non meretur, ita peti non prohibetur.

Antecedens late probatur, per l. eos, C. de vsuris. Bartol: in l. i. col. 3.
C. de summa Trinitate & fide Catholica, Philip: Decius in cons: 160. Ex
quibus colligitur vsuras permissas esse.

Quartò, Si interesse peti non posset, vel ideò quod recipiens, vel ideò
quod soluens, contra leges faceret. Atqui hoc, neutro modo dici potest:
Ergo. Non primum patet per supradictum, vbi quod lege permittente fit
pœnam non meretur. Confirmatur per l. Grachus, C. de Adulteriis, & per l.
finalem, ff. quòd quisq; Iuris:

Non secundum patet, per gl: in cap: debitores, in vers: reddere. De Iu-
reiurando, vbi expresse habetur, quòd is qui interesse soluit, non facit con-
tra leges.

Quintò, Reipub: interest, vt via dolis & maleficiis præcludatur, l. si lon-
gius, §. i. ff. de Iudicis, l. ita vulneratus, ad l. Aquiliam, cap: vt famę de-
Sententia excommunicationis. Atqui per petitionem Interesse, dolis & ma-
leficis, quibus aliquando debitores in mora sunt, via præcluditur. secundum
illud vulgare: Oderunt peccare mali formidine pœnę: Ergo. Hac parte
conclusionis ita probata, faciliè patet responsio, ad contrariam opinionem,
scilicet argumentum illud nil concludere, quoniam appellatione pœnę non
continetur interesse, quia pœna ab initio contractus, hoc ex post facto, de-
betur, nec appellatione rei debite, per l. & eleganter, §. non solum. ff. de
dolo. l. loci corpus, §. inconfessaria, ff. si seruit: vendit: Nec appel: vsu ra-
rum, quia illud propter emolumentum, commodationis, hoc propter da-
mnum emergens, & lucrum cessans petitur, vt late patet ex præsupposito,
sexto: Ergo licet non potest peti vt vsura, vt pœna, vt fructus, potest tamen
peti vt interesse. Et hæc quòd ad primam partem.

Venio ad secundam, & cum in Conclusionem dicatur, & augeri, videbatur:
potius dicendū contrarium. Quia pœnę debent comensurari delicto, l. i. §.

cum patronis, ff. de off. Praef. vrb. Ergo non debet augeri.

Secundò, Legis terminatione, quilibet debet esse contentus, l. Si non fuerit, §. fin. ff. pro socio. Atqui terminatum est interesse, vt patet ex l. nostra, vbi in casibus certis, vltra duplum peti non potest: in casibus autem incertis, subtilitate Iudicium perquiritur, vt reuera, id totum, quod interest restituatur: Ergo ex his colligitur, interesse augeri non posse.

His tamen non obstantibus contrarium per conclusionem nostram deditur. Et confirmatur per l. Quicumq; C. De seruis fugitiuis, l. capit. §. solent, ff. de pœnis: vbi augetur pœna, ratione consuetudinis delinquendi, & reiterationis, & multiplicationis delictorum. Item, per l. penultimam, ff. de parricidiis, l. nemo. C. de Sûma Trinit: & fide Cathol: vbi pœna augetur, ratione dignitatis, offensi. Item, per Innocentium, in cap: 1. de constit: & per Bartol: in cap: 1. quibus modis feud, amittantur: & in authen: Sed nouo iure, C. de seruis fugitiuis, & in cap: vnico, §. iniuria, de pace, iurament; firmat. vbi pœna ratione immanitatis sceleris, etiam si statutum legis excedat, augeri potest. Item, per l. aut facta, §. final. l. capitulum, §. grassatores, ff. de pœnis, §. sed & quod principi Instit: de Iure nat: gent. & ciuili. Vbi augetur & exasperatur pœna, ratione exempli aliorum. Item, per l. aut damnum, §. quisquis, ff. de pœnis. l. relegati, ff. eodem. Vbi ratione inobedientiæ augetur pœna. Atqui interesse propter moram & consuetudinem delinquendi, & dignitatem offensi & immunitatem sceleris, & ratione exempli aliorum, & propter legis inobedientiam. A Iure introductum est: Ergo augeri potest.

Tertiò Si pœna augeri non potest à Iudice, vel ideò quòd sit communis, vel quòd ordinaria vel quòd statutaria, vel etiam quòd in casibus, in quibus Iudex non per inquisitionem; sed per accusationem procedit, augeri prohiberetur. Atqui, quocūq; ex supradictis modo consideratur, nō potest ab auctione prohiberi: Ergo:

Maiores à sufficienti pœnæ diuisione.

Minor probatur per omnia puncta. Non primum patet ex Ludouici Careri practica criminali, tractatu de homicidiis, n. 2. 3. & 4. vbi pœna communis, ex causa; arbitrio Iudicis augenda committitur. Non secundò, patet ex quinta disputatione Roberti Maranthæ, N. 16. Vbi permissum est Iudici, pœnas ordinarias augere, & nouas addere, quod idem confirmat Bartol: in l. aut factum, §. fin. ff. de pœnis. Non tertiò ex Misingeri obseruatione 30.

Centuria 2. N. 5. ubi asserit, supradictum dogma, non solum Iure communi procedere; sed etiam ad ius municipale, siue statutarium, vires suas extendere: ita, ut si statutum imponat certam pœnam pro aliquo crimine, Iudici liceat ex causa, illam mutare in aliam: ita Bartol: in § pœna grauior, & in l. vltima, ff. de receptat. Baldus in l. & si seuerior. Abb. cap: 2. de delictis puerorum. Et l. lex Iulia, §. finali, ff. ad legem Iuliam. l. mulier, ff. soluto matrim. Vbi, licet per statutum, pœna mortis pro homicidio, est introducta, tamen in potestate Iudicis est, pœnam ex causa minuire, & homicidam deportare. Non vltimò declarat Paulus Grillandus, in tractatu de relaxatione carcerat. cap: 1. §. sexto, non omittam. quibus adde Parid. de Put. in tractat. de Syndi: verbo pœna, §. licet dicatur §. an si statutum §. quia multum possunt, fol: 134. ubi contra Hostiensem Marsilium concludit, Iudicem hoc arbitrium alterandi, augendi, pœnam, habere, siue procedat per inquisitionem, siue per accusationem: Ergo statuendum est interesse augeri posse. Ex quibus ita probatis, Argumentis, in contrarium obiectis, respondeo.

Ad primum: Illud argumentum nil concludere. Si enim debent commensurari: Ergo, ubi grauior delicto causa accessit, grauior pœna irroganda est, quæ sapit naturam auctioris, auctio rursus, naturam commensurati-

vide Dy onis delicti.

Ad secundum: Dogma illud verum esse in casibus à Iure expressis, secus autem in casibus dubiis, ut in casu nostro: In quibus ut Iudex ex officio suo potest procedere; ita etiam ex arbitrio suo pœnâ siue interesse, augere poterit, ut colligitur ex l. nostra. Et hæc quò ad secundam partem.

* Venio ad tertiam: Et cum in Conclusionem dicatur à die mora, dubium faciebat in contrarium. Nam: quod in fauorem alicui concessum est, non debet in eius lēSIONem & odium retorqueri. l. clarum, C. de Authen: prest: l. acta, §. contra indefensos, ff. de re iudicata. l. Si Iudex, ff. De minoribus. Atqui dies & tempus solutioni, adiectus est in fauorem debitoris, cum qui Calendis, §. finali, de verborum obligationi: & textus in §. Philippum in mnis, vers: quod in diem, Instit: de verb: oblig. l. post mortem. C. de fidei commissis, l. patrem, ff. quæ in fraudem creditoris: Ergo interesse à die morę in odium debitoris peti non potest.

Secundò: Tempus non est modus inducendę vel tollendę obligationis, l. obligationem ferre, §. placet, de actionibus & obligat: cum tempus sit quippiam

quippiam naturale, obligatio ciuile. naturalia autem non possunt tollere ciuilia. Præterea non enumeratur tempus, inter modos, inducendi & tollendi obligationes: Ergo quia solummodo ea petuntur, quæ ex contractu per obligationem debentur.

Tertiò. Si interesse veniret petendum, à die moræ, vel ideò quod incipiat deberi ante moram, vel quod statim post moram. Non primo modo, quia hoc esset contra naturam Interesse, quod ab initio non est certum, per conventionem. Quia sic potius esset pœna, vel vsura, & non interesse, vt volunt hîc communi D. D. & Dinus in Reg. mora, de Regulis iuris in 6. Sed ex post facto & futuro euentu declaratur, vt hîc, Oinot: §. fin. Instit. de verborum obligationibus, N. 15. Non secundo, patet ex supra allegatis: Ergo à die moræ interesse peti non potest.

Quartò. Quilibet præsumitur bonus, donec probetur contrariũ, l. omnimodo, C. de inofficio testamento, l. cum quidam, l. cum pater, §. rogó. ff. de leg. 2. Ergo à die moræ quousq; debitor, legitimis exceptionibus se tueri potest & non est conuictus, quòd sua culpa & dolo fuit in mora. Interesse peti non potest.

His tamen non obstantibus, contrarium per nostram conclusionem probatur, scet, Tempus & diem esse inductiuum obligationis, vt colligitur ex l. cedere diem, ff. de verb. signifi. vbi venire diem significat, eum diem venire, quo pecunia peti potest, siue dies illa sit expressa, vt l. quæ in hoc anno, ff. eodem, vbi certa est obligatio. Licet ante diei euentum, illud quod in obligationem deductum est, peti non potest. Siue sit illa, quæ tacitam temporis dilationem præstat, l. interdum, l. continuos, cum ita, ff. de verb. obligationibus, cum igitur plures verborum, & si intra hoc tēpus. Instit. de bonorum possess. Vbi centeni dies, qui succedenti dantur, ex eo tempore cedere incipiunt: ex quo illi possessio deferretur, competereq; incipit. Adeoq; hoc verum est, vt etiam dies incertus, adiectus obligationi, obligationem non vitiet, sed imò confirmet, l. tempus, de hæredibus instituendis, & ratio est: quia dies incertus, conditioni æquipollet, & pro conditione habetur. l. dies incertus, de condit. & demonstratione. Confirmat hanc nostram assertionem, Ioannes Corasius in lib. 2. Miscellanearum, Iuris ciuilis, cap. 12. N. 7. vbi in hūc casum: Nec mihi satis differentie ratio, quā scriptores nostri Dies prodiderunt. Cum enim locus destinata solutionis, uti dies, pars sit ipsius obligationis, l. locus §. diem, ff. de edendo. Nam & eius deductione a deductione, plus aut minus deberi dicitur, §. plus autem, §. loco plus petitur, Institutionum de Actionibus, & per l. si cui 12. ff. de

ff. de uerborum obligationibus. Cum item pacta incontinenti facta, contractui inesse credantur, l. lecta, vers; dicebam, ff. de rebus creditis: imò pars intelligantur ipsius contractus, l. fundi partem, ff. de contrahenda emptione, datū arbitrium Iudici, propter loci adiectionem, non preter naturam contractus stricti iuris, (quem cum qualitate loci spectamus, non etiam per se, & in suo statu originali primo & genuino) sed maxime secundum eiusdem contractus, cui ita nominatim locus destinatus solutionis adiectus est, naturam, censemur, &c.

Ex quibus verbis, & aliis quę ibi habetur, veritas positionis nostrę colligitur.

Hoc idem confirmo aliquod rationibus.

Illud quod in obligationem deductum est, vt communiter concludunt **D. D.** quolibet tempore peti non prohibetur. Atqui interesse à die morę in obligationē deductū est, l. i. §. diem, ff. de edendo: Ergo statim à die morę peti potest.

Secundò, Postquam conditio siue tacite, siue expresse addita contractui, sortita est euentu suum: statim obligatio nascitur, & peti potest illud, de quo vel conuentum est, vel tacite ex natura contractus promanat. **S.** cum condit: Infit: de verb: obligat. Atqui in contractu siue dari, siue fieri, à die morę, conditio ex qua ad interesse agitur, consecuta est euentū suum, diem scilicet, quę æquipollet conditioni, l. dies incertus de condit: & demonstr: Ergo à die morę interesse peti potest.

Tertiò, Lites debent citò terminari, l. properandum in princip: C. de Iudicis: Ergo etiam in hoc casu, vt lis cito terminetur, statim peti potest, interesse à die morę.

Ex quibus ita probatis, Responsio, patet ad contraria argumenta.

Ad primum, Maiorem illius argumenti concedo. Minorem verò, dico: proposito nostro minimè conuenire. Licet enim dies in fauorem debitoris adiecta est: Verum hæc intelligenda sunt, quando solummodò agitur de interesse hæredis, l. cum tempus, de regulis Iuris: quod ad casum nostrum non extenditur.

Ad secundum. Quando dicit, quòd tempus non est modus inducendę obligationis. Verum est, simpliciter tempus considerando: secus autem considerando cum causa, quę tempori copulata inducit obligationem.

Ad tertium Argumentum illud nil concludere, licet enim ex postfacto & futuro euentu, interesse declaratur, tamen si largo modo consideretur, potest etiam, licet non expresse, ante euentum morę, in obligationem induci. Ita quòd non amittat naturam interesse, vt vult Decius in consil: 116. Et ita

confidera-

consideratum peti potest statim à die morę, quę est appositā conditionis instar, l. dies incertus, de condit: & demonstrat. quā secuta, tenetur, quilibet ad id, quod deductum erat in obligationem.

Ad quartum R. dupliciter: Primò generaliter, ad illam regulam, scet, veram esse in casu penitus dubio secus in notorio, vel dubio coniecturaliter. Secundò, Quoad nostram positionem sic: quoad primam partem argumenti. In dubiis verisimiliora sequenda sunt, l. semper in stipul: ff. de reg: iuris. Atqui verisimilius est, hominem ex maleficio moram fecisse, quàm propter causam aliquam legitimam, qui ex sua natura immutabilis, & prior ad malum. §. sed naturalium, Instit: de iure naturali, l. eas obligationes, ff. de capit: diminit: Ergo ex his patet regul: hic locum non habere.

Ad secundam partem argumenti, oppono legem, Celsus, §. 1. ff. de arbitris, & quæst: 108. D. Th: 2. 2. art: 4. Ex quibus patet quod licet aliquis, nō puniatur propter culpam, benè verò potest puniri propter causam.

Ad tertiam partem argumenti respondeo: Quod convincibilis habetur pro convicto. Atqui creditor, ex quo fuit in mora, est convincibilis, quia contra morosos omnia iura clamant. A convicto autem potest peti: Ergo etiam à moroso qui propter convincibilitatem iam convictus esse censetur.

Et hæc quoad tertiam partem. Venio ad Quartam. Et cum in textu dicatur in odium, videbatur potius dicendum, quod non sunt facienda mala, ut eveniant bona, gl. in l. qui prætexit, C. de sacrosanct: Eccles. Atqui odium est malum, siue respectu quoad Deum. D. Th. 2. 2. quæst. 34. art: 2. siue quoad proximum, ibidem, art: 3. & 4. Ergo in odium interesse peti non potest.

Secundò, Vbi in constitutionem concurrunt, favor & odium: magis attenditur favor, secundum Pano: mit: in cap: non dubium. de sentent: excommuni. Atqui in casu nostro concurrunt, favor, ex parte debitoris, odium ex parte auctoris, §. in pœnalibus de regulis iuris. §. commodum Instituit: de interdictis. l. qui accusare, C. de edendo: Ergo.

Tertiò, Odia restringi, & favores convenit ampliari, l. odia restringi de regulis iuris l. cum quidam, ff. de lib: & post: atqui petere est odium, non petere est favor, l. Arianus, ff. de actionibus & obligat: Ergo in odium debitoris peti non potest interesse.

His tamen non obstantibus, contrarium per nostrā positionem asseritur. Nullum enim peccatum inuenitur, in consiliis, & præceptis legis diuinę, se-

secundum illud Proverbia 9. Iusti sunt omnes sermones mei, non est in eis prauum, quid, & peruersum. Atqui Lucæ 14. dicitur: Si quis venit ad me, & non odit patrem & matrem, non potest esse meus discipulus: Ergo ut non omne odium proximi est malum. Ita non erit malum, si quis in odium debitoris petat interesse.

Secundò, Nihil potest esse peccatum, in quo Deum imitatur; sed imitando Deum, quosdam odio habemus. Dicitur enim Rom: 1. Detractores Deo odibiles: Ergo possumus aliquos odio habere absq; peccato.

Tertiò, Nihil naturalium est peccatum, quia peccatum est recessus, ab eo, quod est secundum naturam. Sed naturale est, unicuiq; rei, quod odiat illud, quod est sibi contrarium, & quod nitatur ad eius corruptionem: Ergo non videtur esse peccatum, quod aliquis & habeat odio inimicum suum, & faciat aliquid in odium inimici sui.

Quartò, Si odium esset malum, siue peccatum, vel esset veniale, vel esset mortale, siue capitale.

Non primum. Non est peccatum: Ergo nec veniale. Consequentia vera.

Antecedens probatur. Qui odit non proximum, sed eius prauos mores & inimicitias, non peccat contra charitatem, quia Deus etiam odit impios, & eorum impietates. Et qui odit bonum proximi, etiam ad bonum finem, ut puta ad correctionem, non peccat: quia hoc est magis amare proximum, quam odire. Et qui vellet proximum puniri, iustitia mediante, secundum eius demerita, non liuore vindictæ; sed zelo iustitiæ, ut & alii timeant, non peccat, quia hic est actus iustitiæ vindicatiue.

Non secundum, Quia non enumeratur odium, inter septem vitia capitalia, ut patet, nec directe contrariatur charitati, secundum D. Th. 2. 2. quæst: 34. art: 5. Ergo in odium debitoris, cum odium non sit peccatum, interesse peti potest.

His ita probatis, Responsio ad argumenta in contrarium producta patet.

Ad primum: Illud non esse verum simpliciter. Sæpè enim minus eligitur malum, ut effugiatur maius. Ergo sunt facienda mala, quæ respectu maiorum, malorum sunt bona. nec auct: D. Th: nobis præiudicat: hic enim nos non loquimur de odio, quod directe contrariatur charitati: sed de odio quod opponitur, vitiis tantummodo alicuius, non perlongè. quale non est malum, sed imò actus virtutis, quia magis causatur ex amore, quam ex odio proximi: ut D. Th. hic locum illum explicando.

Ad secundum : Maiorem illius argumenti esse veram, tunc, quando attenditur fauor priuatus. Atqui in casu nostro, ex parte odii, est ius, & utilitas publica. l. 2. §. exercitum, de iis qui notantur infamia : Ergo fauor hic non est extendendus, in personam debitoris, sed in publicam utilitatem, quæ debet præferri commodis priuatorum.

Ad minorem eiusdem argumenti: Respondeo negatiuè, & leges illas, nihil probare assero. Quia intelliguntur, vbi de poena agitur: hic autem in casu nostro agitur, de interesse, & de remouendo fraudem, vnde ne dispositio elutória reddatur, extensio fit in fauorem creditoris, cap. Si ciuitas, de sententia excommunic.

Ad tertium : Illam regulam veram esse, in casibus dubiis, l. cum quidam; l. quoties, idem sermo, l. quoties nihil, ff. eodem : vbi habetur, certum est, in re dubia, fauorabilem causam potius assumi deberi, quàm odiosam. Atqui hic sumus in casu certo : Ergo regula locum non habet.

Ad minorem eiusdem argumenti, dico : Quod vbi petitio fit alicuius rei, in qua publicum bonum consideratur : non dicitur peti in odium, vt in casu nostro, secus si priuata utilitas, l. 2. ff. de his qui notantur infamia. Et hæc quò ad quartam & vltimam partem conclusionis primæ. Patet itaq; ex ista particulari conclusionis nostræ probatione, Interesse peti posse à die mortis in odium debitoris morosi.

Ex hac Conclusionem, ita probata, elicio aliquot Corollaria.

COROLLARIUM PRIMVM.

Morosus debitor, si res perijt, omni casu de illa tenetur, etiam in casu fortuito.

Confirmatur hoc Corollarium, per expressum textum Iuris, l. quod te. §. I. ff. de rebus creditis, vbi, quod te mihi dare oporteat, si id postea perierit, quam per te factum erit, quo minus id mihi dares, tuum fore id detrimentum constat.

Adeoq; hoc verum est, vt etiam si res eodem modo apud creditorem peritura fuisset, quemadmodum apud debitorem sua sponte periit, vt docet Pomponius in l. Si in Asia, l. 2. §. vitimo, ff. depositi, vbi, siue ex testamento, si-

Preuideat
ad hoc
Corollarium diligenter
tissime L.
douicum
Lopez, in
tractatu
de cõtra
Elibus, &
negotiati
ombus, lib
2. tit. 34.
ue ex per totum

ut ex stipulatu, siue ex deposito. si post acceptū indicium, res interierit, cum detrimento rei, (id est, retinentis, vltra præscriptum tempus, siue depositum, siue rem testamento legatam) pereat. Quod idem planissime confirmat textus, in l. si seruus, 108. §. Si seruus II. ff. de legat: I. vbi dicitur: Si seruus legatus sit, & moram hæres fecerit, periculo eius. (id est, hæredis) deterior sit. Et in l. si duo, 16. §. ergo, 3 ff. de pecunia constituta, vbi non attenditur, vtrum apud creditorem res peritura fuisset: sed an debitor, in mora fuerit. Et quod magis est debitor ita tenetur ex mora, vt etiam in casu fortuito non excusatur: patet per Panormitanum, in cap: vnico, de commodato, in gl: vbi expresse habetur, quando præcessit mora: vt quia tempore debito non restituiti, rem commodatam, & perijt, tibi casus fortuitus imputabitur, & in cap: bona fides, de deposito, vbi casus fortuitus non excusat.

Confirmo hoc idem rationibus.

Vbi culpa præcessit casum, ibi locus non est excusationi propter casum, l. etiam, §. licet, ff. soluto matrimonio. Præterea vbi aliquis delinquit, sub spe veniæ consequendæ: non excusatur propter casum fortuitum, l. fluminum, §. Item apud, ff. de damno infecto. Præterea quando pactum intercessit, vt teneatur de casu fortuito: non excusatur propter casum, tū quia pacta seruari debent, tum quia volenti & renuntianti fauori suo, nulla fit iniuria, l. ex empto, ff. de actione empti, cap. ad Apostol: de regularibus, l. penult. C. de pactis. Atqui omnibus his casibus, morosus præsumitur in mora fuisse: Ergo non debet excusari, propter casum fortuitum.

Secundò, Indelictis casus fortuitus non excusat, vt in furto, l. I. de offic: Præfec: vigil. & in l. cum duobus, §. damna, ff. pro socio. Atqui mora delicto & furto æquiparatur, l. inter stipulantem, 83. §. penultimo, ff. de verb: obligat. Ergo casus fortuitus non excusat debitorem morosum.

COROLLARIUM SECVNDVM.

Ignorantia non excusat à mora, & à restitutione
damni emergentis, & lucri cessantis.

Hoc Corollarium probatur: Si ignorantia excusaret à mora, & à resti-
tutione

tutione interesse, vel ideò, quòd ignorans potuisset excusari, propter ignorantiam eorum, quæ tenetur scire, vel propter ignorantiam affectatam, vel propter inuincibilem, vel propter crassam & supinam, vel propter ignorantiam iuris, vel facti. Non primo modo, quia quilibet tenetur, scire ea, quæ ad officium suum vt: D. Th. 2. 2. quæst. 72. art. 2. Non secundo, quia hoc modo debitori placet nescire, quæ tenetur scire. & hæc vt vult D. Th. non excusat, à quacunque pœna, nec minuit vitium, quia non minuit voluntarium; sed auget, ideò aggrauat peccatum, ex intentione voluntatis ad peccandum. Non tertio, quia omninò locum non habet, in moroso debitore. Licet enim tanta grossitie intellectus: vel maxima difficultate, à retentione in memoria debiti, impediatur: tamen ex quo, à die, quæ pro, homine interpellat, l. magnam. C. de contrahenda stipulat: interpellatus est, non præsumitur, hæc ignorantia locum habere. Non quarto, quia communiter scita ab omnibus, non excusant eum, quem maximè scire oportebat, l. late, & l. magna, ff. de verb. signif. non videtur enim possibile, eum non dolo & consulto non fecisse, vt Panor. in cap. Apost. de cler. excomm. minor. & l. cede diem. §. vltimo, ff. eodem. Atqui morosum debitorem esse in mora, iam creditori, & aliis constat: Ergo morosum, quem maximè scire oportebat, ignorantia non excusabit ab Interesse;

Non Iuris. Patet ex gl. sing. l. ambiguitates: ibidemq; D. D. C. de testamentis, vbi etiam mulieres & rustici, in illis, quæ ad formalem actus substantiam pertinent. Licet Iurisconsultorum, consilium habere non potuerunt, propter iuris ignorantiam non excusantur. Præterea, si quis errauit in eo, in quo sufficit dolus præsumptus, vel lata culpa: tunc siquidem erat publicè notum, vere vel iuris præsumptione. Iuris ignorantia non excusat, l. leges sacratissimæ. C. de legibus. Præterea iuris ignorantia naturalis, non excusat, vt si filius & libertus dicant se ignorasse, quod non deberunt inferre patri, & domino iniuriam, debitor asserat se ignorasse teneri ad debitum restituendum, l. 2. C. de in ius vocando.

Non facti, patet aperte, ex l. sed etsi pupillus, §. proscribere, ff. de Instit. vbi is, qui contraxit ignorans proscriptionem factam, non excusatur, siue factum sit publicè notum, vt l. cedere diem, §. vltimo, ff. de verb. signif. siue non sit publicè notum, vt l. quanquam, ff. ad Velleianum.

Atqui quolibet præmissorum modo ignorantie, possibile est debitorem ignorantiam incurrere, quæ ignorantia quocunque modo considerata, non

excusat: Ergo Corollarium nostrum, in quo asserimus ignorantiam non excusare à mora, & à restitutione interesse. Est verum.

COROLLARIUM TERTIUM.

Mora ex impotentia causata, non excusat
à restitutione Interesse.

HOC Corollarium secundum Siluestrum, verbo contractus quæst: 2. probatur Commodatum computatur, inter contractus bonæ fidei: sicut etiam Venditio, Locatio, Depositum & permutatio. At in contractibus bonæ fidei, venitusura, id est interesse ex mora: quia Iudex potest æstimare, ex bono & æquo, quid venit recompensandum, vel restituendum. Nam in hoc distinguuntur, contractus bonæ fidei, à contractibus stricti iuris, scilicet, stipulatione. Mutuo & similibus: Ergo cum æquitas videatur suadere, ut commodator seruetur in demnis: etiam in casu impotentie. Dum commodarius non potest, etiam sine sua culpa impeditus, rem commodatam restituere, in termino præfixo: ut interesse soluat commodatori. Videtur ergo, quod impotentia restituendi, commodatum in termino, ab hoc interesse soluendo non excusat.

Et confirmatur: Si quis ex impotentia, scilicet, quia non potest statim restituere (sine iactura sui status) excusaretur, à statim restituendo in termino, prout alias teneretur. Non propter hoc excusaretur à soluendo principale debitum, & simul interesse: quod ex mora inculpabili restituendi, creditori accresceret: Ergo à simili. Impotentia & mora inculpabilis restituendi in tempore commodatum, si sequatur: non excusabit commodarium à prædicto interesse soluendo.

COROLLARIUM QUARTUM.

Morosus in restituendo, qui non est in culpa huius moræ, poenæ conuentionali subiacet.

HOC Corollarium, ait duo : Primò asserit aliquem posse puniri sine culpa. Secundò, pœnam appositam in contractu exigì posse.

Quoad primam partem : Probatur per expressam, l. Lucius, ff. de euitatione, vbi suadente vtilitate publica, punitur quis sine culpa, vt ecce auferatur aliquando res possessori, vt assignetur militi, qui in bello se habuerit virtuose. Item, per l. i. C. in quibus causis seru : pro : præm : lib : accip : vbi expresse, sine culpa domino, dominium, serui auferitur, & per l. si postulauerit, ff. de adult : l. vlt : ff. de calumni. Adeoq; hoc verum est, vt etiam si nulla culpa & causa sit, pœna tamen imponatur, patet per expressam, l. prospexit legisl : ff. qui & à quibus, & per l. vnus, §. testes, ff. de proc. vbi sine culpa serui torqueri iubentur, & testes propter culpam & delictum alterius. Vnde etiam videmus, literas Repressaliarum, nec æquitati, nec iustitiæ repugnare, licet repredationes contra quemplam de terra delinquentis, per illas introductæ sint. Ex his itaq; patet posse aliquem sine culpa puniri.

Pro secunda parte, scet, An pœna in contractu apposta exigì possit. Circa hanc positionem, variæ sunt D.D. opiniones, quibus declaratur, valde suspectos esse tales contractus : nam multa requiruntur ad eorum validitatem. Vnde pœnam conuentionalem, Siluester asserit, etiam ex consensu partium, In fraudem, in his, quò ad præsumptionem fort exterioris esse appositam, siue excedat interesse, siue creditor consuevit fenerari, siue per illam appositionem aliqua importunitas adferatur debitori, l. Iulianus de empt : & vendit. l. vel vniuersorum, ff. de pign : acti : Authen. ad hæc C. de vsuris. Nec solummodò, quò ad præsumptionem Iuris ; verumetiam quatenus attinet ad conscientiam, illicita esse in contractibus, ad creditum asseritur : & ita Scotus, in 4. senten: distin : 15 firmiter tenet. Siue creditor, vellet debitorem incurrere pœnam, quàm sic soluere : siue creditor eam apponens, credit quod debitor ex impotentia pœnam incurret. Siue apponatur in fraudem, scet, ad sic, accipiendum aliquid vltra sortem debitam. His tamen non obstantibus ego contrarium in positione mea assero. Licere cuiusq; creditori, vt se seruet, indemnem, pacisci de pœna sibi soluenda, si sibi non soluatur intempore, quam potest exigere, etiam si nullum aliud amittat interesse. Sed simpliciter si debitor omittat soluere in tempore in contractu conuento. Quod idem Victor : affirmat & Garcias. lib. i. de contrac. pag: 364. hac persuasi ratione, scet, Quia pœna hæc conuentionalis apponitur in fauorem creditoris, & in recompensam sui interesse. Ego tamen pro
decisi.

decisione huius mei Corollarii, cum summa difficultate ac varietate opinionum sit perplexum, & inuolutum. Præmitto, Quòd pactum soluendi aliquid, si debitor in præfixo termino non soluerit principale debitum. posse interuenire in contractu, dupliciter, vno modo sub nomine & intentione pœnæ ad coercendam dilationem morosam debitoris. Alio modo, intentione compensandi, sibi interesse damni, aut lucri cessantis, si post moram contigerit.

Si primo modo pœna exigi non potest, sine vsura: præsertim si debitor ex impotentia, vel citra culpam suam non soluit in termino. Quia vbi nulla est culpa, nulla debet esse pœna l. Sancimus. C. de pœnis Si secundo modo: Nihil molitur iniustum, si tale interesse damni, etiam ex mora inculpabilis exigit, quia pactum in conscientia valuit, iuxta rectam intentionem creditoris paciscentis. Et ita per hanc distinctionem responsio ad contraria & concordantia opinionum patet.

COROLLARIUM QVINTVM.

Morosus etiam si á principio contractus, non intercessit pactum, de interesse soluendo, si illud accidit, restituere tenetur.

de Ioan **H**OC Corollarium probatur: Teneri aliquem ad solutionem interesse, *in Cora-* non solummodo si intercessit pactum; verum etiam si non intercessit, & *on Mi* debitor fuit in mora secundum Panormit: in cap: vnico de commodato. *ell: Iuris* Præterea, si sit debitor in culpa, l. etiam, §. licet, ff. soluto matrimonio: *illis lib:* Præterea, si sit debitor in culpa, l. etiam, §. licet, ff. soluto matrimonio: *Cap. 8.* Ergo quamuis non obligabitur ex pacto obligabitur, vel ex mora, vel ex culpa, secundum Regulam, quòd non valet eo modo quo fit, valet eo modo, quo fieri potest, l. i. §. eum, ff. de constit. pecun. a. Secundò, Qui damnum alicui intulit, tenetur ad restitutionem, etiam si nullum pactum intercessit, cap: Si culpa tua, de iniuria & damno dato, siue per se, vt toto tit: de leg. Aquil siue per alium, consilium ei præstans, l. nihil inte. est, ff. ad l. *ii.* Cornel: de Siccariis,

Atqui

Atqui constat in casu nostro, debitorem propter moram damnum intulisse: Ergo licet, pactum non intercessit, tenetur ad restitutionem.

Tertio, Ex maleficis delictis, ut furto, raptu, adulterio, homicidio, licet nullum pactum, intercessit: tamen delinquens tenetur, ut late per leges & D. D. Atqui mora equiparatur delictis, l. inter stipulantem 83. §. penult. ff. de verb. oblig: Ergo morosus licet pactum non intercessit tenetur ad interesse.

Quarto, Dolus alicuius, non debet alicui esse damnosus, l. 3. ff. de trans. l. si quis in suo, §. fin: ff. de inoff. test. Atqui debitor morosus presumitur esse in dolo, non soluendo, eam ob causam, quod non intercessit pactum: Ergo.

Quinto, Locupletari nemo debet cum alterius iniuria, vel iactura, l. si quis Presbyter, C. de Episc. & Cler. Atqui morosus debitor, si deo quod pactum non intercessit exoneretur a solutione, locupletaretur damno creditoris. Ergo licet pactum non intercessit, non debet excusari a solutione interesse.

CONCLUSIO SECUNDA.

In casibus certam quantitatem & naturam habentibus interesse singulare, non excedit duplum interesse communis.

HÆC Conclusio probatur per expressam, l. Cum pro eo, C. de sententiis, quæ pro eo, &c. Vbi in omnibus casibus, qui habent certam quantitatem, vel naturam, veluti in venditionibus & locationibus, & omnibus contractibus, hoc quod interest, dupli quantitatem minime excedere, & per l. primam, ff. si quis testamento liber in usus fuerit, ubi expresse. Itaque æquum esse Prætor putavit, calliditatem & proteruitatem eorum, qui hereditates depopulantur, dupli actione in factum coercere: & §. pena, Instit. de oblig. quæ ex delicto nascuntur. Vbi non manifestis furibus, dupli poenam, non Prætoris edicto, sed legibus antiquissimis impositam esse constat. & per l. qui tabulas, ff. de furtis. Vbi chirographum surripiciens, tenetur: non tantum propter pretium chirographi: sed etiam ad estimationem summe, in eo contentæ, hoc est ad duplum, & per l. 1. ff. de signo iniuncto, ubi lex 12. tab.

E

neque C. S.

neque soluere permittit tignum furtiuum, & edibus, vel vineis iniunctum, neque vendicare. Quod prouidenter lex effecit, ne vel edificia sub hoc pre-textu destruantur, vel vinearum cultura turbetur, sed in eum qui conuictus est, in duplum dat actionem.

Constat autem Imperatorem ad taxationem hanc, ad duplum, non autem ad minus, vel plus, multis rationibus adductum esse. Prima infinitati vitandę gratia, quę à Iure improbat, cap: cū in multis de rescrip: lib: 6. Imperatoris intentio, colligitur ex verbis, l. nostrę in princip. cū pro eo quod interest, dubitationes antiquę in infinitum productę sint, melius nobis visum est huiusmodi prolixitatem, prout possibile est, in angustum coarctare. Et ex vers: ne dum: vbi, ne dum in infinitum computatio reduci-tur pro sua impossibilitate cadat.

2. Quam Decius hic assignat, quia non est verisimile, quod venditor voluisset obligari in maiori quantitate duplo.

3. Vt mediam viam amplecteretur & mediocritatem, quam variis in locis sequi voluit l. antiqui, ff. si pars hereditatis petatur.

4. Æquitate ita suadente, in omnibus casibus certis voluit statuere, duplum tantum petendum. Quoties enim nihil sine captione inuestigari potest, eligendum est, quod minimum habet iniquitatis, gl. in cap. vt debitis, de appellationibus. Ex hac Conclusionem elicio Corollaria.

COROLLARIUM PRIMVM.

Interesse taxatum ad duplum, ne in minimo quidem debet excedere, vel deficere.

HOC Corollarium fundatur ex sententia Angeli, in sua summa, in versiculo vsura, in princip: quęst. 30. Hęc opinio in conscientia est, in qua, quod verē interest, vel quod legibus taxatum, & non ultra petitur. Confirmatur opinio Angeli per gl. & D. D. in cap. cū causa, de emptione & venditione. Vbi rescinditur venditio, etiam si excedat in vno nummo, dimidium & per l. i. §. item, cū contra. ff. quę sententia sine app: rescin. cap: cum inter, de re iudicata. Ex quibus, quia lex figit pedem in hoc duplo, si excederet etiam in vno nummo, fieret contra legis prohibitionem. Vnde D. D. cō-

ueniunt in hoc. Si Iudex condemnaret errore Iuris non expresse ultra duplum, etiam in minimo possit appellari, quia contra hanc legem indicaret.

Confirmatur hoc idem rationibus.

Prima, In casibus à Iure expressis, omnis superfluitas eicitur, vt not: Bald. per illum tex. in l. 1. ff. quòd metus causa. Atqui in casu nostro expresse interesse taxatum est ad duplum: Ergo vt superfluitas ista vitetur, non est extendendum, ultra duplum.

2. Legis determinatione, debet esse quis contentus, l. si non fuerit, § finali, ff. pro socio. Atqui hic determinatum esse videmus: Ergo.

3. Valet argumentum, à mandato, & edificante, Examinatore testium, Iudicis arbitrio, legato, milite, & filio, ad taxationem interesse. Atqui in illis omnibus præscriptum legis, & mandatum excedere non licet: Ergo Maior, propter identitatem rationis vera est, quæ in pari causa, paria iura desiderat.

Minor pro prima parte, ex l. diligenti, ff. mandati Bald: consil. 483. coniungamus, lib: 1. Guid: Pap. in suis decisionibus, quæst: 293. quod executor.

Pro secunda, ex l. fin. ff. finium regundorum.

Pro tertia, ex cap: cum causa de testibus.

Pro quarta, ex §. & iudicare, in Authen: de defensi: ciuit.

Pro quinta, ex l. non distinguamus, §. de officio, ff. de arbitriis!

Pro sexta, patet ex C. pura, 3. quæst: 9. Ludouicum de Penna in Rubrica, C. de legatis, col: 8. vers: 7. caueat, lib: 10.

Valerium lib: 2. de Instit: Antiq. cap. 150. & cap. 199. de Posth. Tibur- tum tit: de discipl: milit: & habetur, l. 1. Reg. cap. 14. Et sic periit Icarus filius Dædali, mandata patris, excedendo. Si Poetæ vera loquuntur.

COROLLARIUM SECVNDVM.

Propter affectionem cum utilitate augeri
potest æstimatio.

Probatur per Bart: in l. vnica C. de sententiis quæ pro eo: & l. videamus, §. Iurare, ff. de in litem iurando, Alber: in l. 1. ff. eodem, vbi affectio petitur, & eius ratione condemnatio augetur, quando affectioni cuncta

est utilitas, vt in libro meo, in quo diu studui, & ideo habeo memoriam localem, & quia multa ibi scripsi, utilitatem cum affectione. Confirmatur hoc idem aliquod rationibus.

Prima, Res tanto maiori pretio vendi potest, quanto magis valet. At res tanto magis valet, quanto vtilior est, magisque necessaria: Ergo quo fuerit magis necessaria emptori, eique vtilior ratione istius maioris utilitatis, pro maiori pretio vendi poterit. Si enim licitum est, vendere fundum pro maiori vel minori pretio, quanto minus utilitatis vel magis attulerit emptori: Ergo ratione maioris utilitatis, quam capturus est emptor, licebit rem ceterius vendere emptori.

2. Contrariorum eadem est disciplina. Sed licet emptori rem minoris emere, quando res sibi minus est utilis: Ergo è contrario licitum erit vendere maiori pretio, quando res empta, ementi, futura est magis utilis. Nam utilitas maior accrescens venditori, ex re sua, facit eam magis valere, quia facit eam magis aestimari: sed utilitas maior accrescens emptori, ex re empta facit eam magis aestimari: Ergo facit eam plus valere, ac per consequens, hac ratione licebit eam emptori pluri vendere.

Vltimo, Sic obiicit Corradus: Ideò triticum tempore, inualefcntis famis, carioris est pretii: quia tunc ad conseruationem vite, vtilissimum est emptori. Et eadem de valore medicinarum tempore pestilentie est ratio: Ergo licebit maioris utilitatis obuientis inde, emptori, gratia: pluri illi, rem vendere, puta equum, quo maxime emptor indiget, ad fugiendum pro euasione mortis & tutamine vite.

COROLLARIUM TERTIUM.

Licet conuenire à principio, vel ante terminum solutionis, super Interesse verisimili lucri cessantis.

Circa hoc Corollarium dubium alicui venire potest, vtrum post editionem, extrauagantis illius, quæ incipit (in eam) Cuius author Pius Quintus, Año 1571. liceat conuenire à principio, vel ante terminum solutionis, super interesse verisimili lucri cessantis. Neq; dubitandi ratio deest, quia

quia id videtur Pius Quintus vetuisse in Cambiis: cum ergo eadem ratio militet in mutuo, & aliis contractibus, videtur neq; in mutuo, neq; in aliis contractibus, licere à principio sic conuenire, & Ratio est: Quia id videtur prohibuisse in Cambiis, vt ipse, ibi ait, ad tollendas fraudes feneratorum. Sed mille fraudes in mutuo, aliisq; contractibus, solent interuenire: Ergo hæc prohibitio Pii Quinti locum habebit in mutuo, aliisque contractibus. Verum his nihil obstantibus ad hæc, per hæc dicta, fieri satis putauimus. Quod id pro constanti ab omnibus habetur, scilicet, licitum esse conuenire, à principio contractus. sed non posse recipi interesse cessantis lucri, priusquam constet, quod recepturus illud, verisimiliter lucratus fuisset: qua ratione dicimus, ad paciscendum, de lucro cessante spem probabilem requiri, in mutuante vel contrahente de tali lucro, scet, quod verisimiliter illud lucrum habuisset, ex negotiatione, si negotiaturus, fuisset, vt animo destinauerat. Accedit Nauar: in summa cap: 17. n. 212. vbi ait: id in cambiis vetuisse Pium Quintum, eam ob causam, ne sine tali verisimili spe, reciperetur aliquid lucri, sed aliquid plus ibi vetuisse videtur. Præterea, quod addimus de iure communi, esse licitum conuenire à principio, vel postea ante terminum solutionis, super interesse verisimili, vt certum quid, soluatur. Vnde Medina C. de restitutione, fol: 132. ausus est affirmare soluendum esse interesse verisimile, à principio conuentum, licet in fine appareat nullum obuenturum fuisse, cui subscribit Soto. lib. 6. quæst. 1. art. 3. de Iustitia & Iure. Hæc sententia est Nauar: in summa cap: 17. N. ultimo, in expositi. extrauagantis Pii Quinti.

Vltimo respondemus cum Nau. loco citato, quod licet antea ex Iure communi liceret, sed iam post extrauagantem Pii Quinti, in cambiis loquendo, dum taxat quo ad forum exterius non licet. Sed in cambiis in foro interiori non esset illicitum, quando debita esset, de tali lucro futuro, moralis certitudo, quia extrauagans hæc (vt innuit) quo ad hoc in præsumptione fundatur. At præsumptio cessat in foro conscientie, iuxta cap. tua, & cap. 13. de sponsalibus.

Sed an idem sit in mutuo, quod in cambiis, Nau: inquit. Quod licet utraque pars disputando defendi possit, tamen Iuri magis conlona est pars negativa, quia in hoc extrauagans hæc de cambiis, est velut lex exorbitans, à iure communi, nec est extendenda ad lucrum cessans in mutuo, neque in conscientia, neque quatenus attinet ad forum exterius, sicut neque exten-

Adenda est ad interesse proueniens ex aliis. Quia hoc interesse licet deducere in pactum ex iure antiquo, à iure autem antiquo non est recedendum, plusquam exprimitur, l. præcipimus, C. de appellationibus.

COROLLARIUM QVARTVM.

Interesse licet extendatur vltra sortem, non sapit naturam vsuræ.

HOC Corollarium probatur, authore Siluestro, vsura l. quæstio. 28. Pœna quæ apponitur solum, vt debitor soluat, exigi potest sine vsura, etiamsi excedat interesse debitum, quia interest publicæ utilitati, vt pacta seruentur: & autho: Bart. Fumo. in sua summa, tit: vsura, N. 3. vbi: Non est vsura, deducere in pactum, vt vltra sortem satisfiat mutuanti, de damno & interesse quod patitur, ex eo, quod seruit amico mutuando. teste Apostol: 2. Cor: cap. 8. & gl. iuris Saxonici, lib. 1. art: 54. quia non tenetur cum suo damno mutare, & in hoc conueniunt, circa hoc quæsitum omnes D. D. & dicunt. Si creditor vltra sortem accipiat pœnam appositam, & suum interesse lucri cessantis, & damni emergentis, non est vsura, quia nec contra iustitiam.

Confirmatur hoc rationibus.

Primò, Quod iure permittente fit, pœnam non meretur. l. Grachus, C. de adulteris. Atqui vltra sortem accipere lege permissum est: Ergo.

Minor probatur, per expressam, l. eos, 29. C. de Vfuris. Vbi Imperator Iustinianus, formam præscribit interesse certam, vtpotè, Illustribus personis, permittit trientes, id est, quatuor in centum, Mercatoribus, qui pecunia quæstum faciunt, octo in centum. Feneratoribus maritimis 12. in centum. Quod idem clare patet, tot tit: ff. & C. de vsuris.

Secundò, Legis æquitas dicitur damnum tua culpa mihi illatum, mihi restitui, l. quod si Ephesi, in fine, ff. de eo quod certo loco: Ergo.

Tertiò, Iudex ex officio suo debet supplere, ne quis ex aliena locupletetur iniuria. Imol: in cap. peruenit de empt: & vendit: Ergo licet vltra sortem accipere.

Quartò, Omnes gentes vtuntur, eo quo d interest, nec committant vsuram,

ram, licet ultra sortem recipiunt, nemine interesse. Odofredus, in l. emptione, C. plus valere, quod agitur: Ergo assertio nostra vera.

Quintò, Valet argumentum à censibus & pensionibus ad interesse, propter identitatem rationis, quæ impari casu paria iura desiderat. Atqui census & pensiones licet sint, ultra sortem, non sapiunt naturam usuræ: & patet ex cap. 1. & 2. extra de empt: & vendit: Ergo etiam interesse, licet extendatur ultra sortem, non sapit naturam usuræ.

COROLLARIUM QUINTVM.

Intéresse conuentum, ante Iudicis mandatum in conscientia, est soluendum.

HOC Corollarium probat Metius, lib. 1. de contractibus cap: 12. pag: 364. Vbi ad intelligentiam huius quæsitæ præsupponit.

Primò, Pœna quæ imponitur, in recompensationem lucri cessantis, aut damni emergentis, quæ potius dicitur recompensa, quàm pœna. Non minus in conscientia soluenda est, à debitore, omittente soluere in tempore debito, ex impotentia: quam si non ex impotentia, sed ex mora voluntaria talem debiti solutionem, distulisset. Cuius potissima ratio est, quia hæc pœna non tam ad puniendum culpam moræ, quàm ad recompensandum interesse posita est, à principio in contractu, quò securior fieret de non amittendo interesse damni, aut lucri cessantis, si ex mora sibi contingeret. A quo impotentia soluendi in tempore, non excusat: quia etiam nulla præcedente culpa interesse debetur, sicut & principale debitum, vbi præcessit, vt in præfenti, monitio & protestatio, de illo lucro recompensando.

Confirmatur, ratione, tenetur aliquis ad interesse, in conscientia soluendum, etiam ante moram, vt tenet Ioannes de Iurre Crem: in summa 14. quæst. 3. & Conradus de contractibus quæst: 30. in 4. suppos. & per l. 1. & 2. ff. ad legem Rhodiam de iactu: Ergo multò magis tenebitur in conscientia, si sua culpa distulit solutionem, ad tempus in contractu appositum.

Secundò, De omni damno ex dolo, aut lata culpa dato, tenetur quis in conscientia, c. l. 14. quæst: vltima. Atqui interesse conuentum, potest aliquando propter dolum, & latam culpam differri: Ergo saltem illo modo, in conscientia erit soluendum.

C.O.N.

CONCLUSIO TERTIA.

In obligationibus rem dari, res debet peti:
& si non detur, interesse officio Iudicis
tantum in condemnationem deducitur.

HÆC Conclusio expresse probatur per l. ædiles §. Item, sciendum, ff. de ædilitio, edicto, vbi, ad interesse in obligationibus rem dari, etiam sine partis petitione Iudex potest condemnare reum, & per l. si quis ab alio, §. ultimo, ff. de rei iudicata; & per l. vbi, §. final: l. si seruum, in fin: ff. de verb: obligat: l. verum ff. si certum petatur, l. cum quita, l. promissor hominis, de constituta pecunia, ex quibus omnibus locis allegatis colligitur interesse, in obligationibus rem dari, venire officio Iudicis. Cōfirmat hoc idem Panormitanus, & Decius, in cap: cum venarabilis, de exceptionibus, vbi, interesse, in obligationibus rem dari, per offic: Iudicis, in condemnationem deducitur, & per gl: cap: P. & G. de officio, & potestate Iudicis delegati, vbi etiam, in cōtractibus, innominatis, in obligationibus dandi, conclusionem nostram locum habere colligitur. Ex hac conclusionē, ita probata, deduco aliquod Corollaria.

COROLLARIUM PRIMVM.

Vt in obligationibus rem dari Interesse per
officium Iudicis, in condemnationem
deducatur, principaliter debet habere
Actor, reum obligatum, ex qua obligati-
one, oriatur actio.

Veritas huius Corollarii patet, ex l. an eadem, §. Actiones & ibi Bart. de exceptione rei Iudic: vbi, In iudicio personali, principaliter, actor, debet habere

habere, reum obligatum, ex qua obligatione oriatur Actio. Nam agens sine Preuid
obligatione, repellitur, à limine Iudicii, l. si pupilli, §. si videamus, ff. de hic pra
negotiis gestis, & notatur, in l. vbi pactum, C. de contractionibus. Atqui cam Ma
Actiones quibus aliquid dari petitur, sunt personales, quia nunquam exer- te 4. pa
centur ad æstimationem rei debite peremptæ. Secundum Bart: in l. 3. §. fin. distincti
ff. de eo quod certo loco, & Innoc: in cap. sacro, de sententia excommu: ne 3. Iuc
& Abb: in cap. cum Venerabilis, de exceptionibus. Sed illud quod ex obli- cioru,
gatione dandum fuit, petendum est, primò: & si ad æstimationem perue- 47. fol
niendum sit, Iudicis officio æstimandum est, vt inquit text. in l. Si seruum. diligenti
§. fin. ff. de verborum obligationibus: Ergo Assertio nostra vera. Et obs
Misinge
Cent:
Obfer: g

COROLLARIUM SECVNDVM.

In Actionibus stricti Iuris licet Iudici, præter
partium conuentionem, & Actionis na-
turam, ex arbitrio suo condemnare reum
ad interessè.

Hoc probatur per Iu: Conf: Vlpian: in l. qui restituere in fine, ff. de rei
vendicatione: & Bart: in l. Actiones, ff. eod. Vbi, omnis actio, de mundo,
stricti Iuris, siue sit personalis, siue realis, siue mixta: in qua res aliqua est
restituenda, si non restituitur secundum præceptum Iudicis, efficitur arbi-
traria ad hunc finem, vt iudex habeat arbitrariam facultatem, deferendi A-
ctori iuramentum, in litem de affectione, & secundum illud, cõdemnare reu.

Confirmatur hæc eadem positio, communì D. D. opinione, qui in hoc
conueniunt. Quòd actiones stricti Iuris arbitrariæ sunt, in quibus Iudex
non ex * natura actionis propositæ; sed ex suo officio & arbitrio propter ali-
quod extrinsecum, accidens, eueniens, super naturam Actionis, ex bono
& æquo, æstimat, quomodo actori satisfieri oporteat, ad similitudinem ac-
tionum bonæ fidei. Ita Imperator, §. quasdam Actiones, Instit: de Acti-
onibus. & Ioannes Coras. Miscel: Iuris Civil. lib: 4. cap: 12.

Preuide
ad hoc C
rollariu
Hotama
nū Mis
geriū O
notomū
pretere
quasda
ctiones
sit de a
onibus

videbis
hæc part
culā (C
toris na
tura) C
rasiū in
is Misce
lancis li
2. cap: 2

COROLLARIUM TERTIVM.

Iudex reum, in fructibus interesse, vsuris,
vel expensis, etiam Actore non petente,
condemnare potest.

Hoc Corollarium, contra Innocentium & Hostiensem, in cap. gravis de
restitutione spoliatorum. Antonius de Butrio probat & firmiter tenet: Iu-
dicem posse condemnare reum, in fructibus ex officio suo, etiamsi actor
liſingeri non petierit, per l. ædiles, § Item sciendum, ff. de ædilitio edicto. Quod
Centu etiam videtur obtinere in vsuris, per l. vsurarius, ff. de vsuris. Cuius rei ratio
4. ob hæc esse potest: quia ex quo Actor petiit debitam sibi iustitiam administra-
ri, videtur, omne ius suum, qualitercunque competens, deduxisse, secun-
dum communem D. D. sententiam, in cap. cum dilectus, de officio ordinis:
Iason post Angelum, in §. omnium, Instit. de Actionibus. Idem Iason in
l. petens, C. de pactis. & Franciscus Curtius, consilio 30. N. 16. part. 1. Vnde
de stillo & obseruantia Iudicii camere, solent adiudicari. si æquum videat-
ur Assessoribus, siue petite sint, siue non: maximè quando (sicut dixi) liti-
gator sibi ius, & iustitiam administrari petiit, & pro prædictis facit memora-
bilis gl. in l. vltima, C. quando prouocare non est necesse, quam approbat,
Ioannes de Imol: in l. Paulus, 1. ff. de re iudicata, vbi etiam fatetur hoc de
iure verius esse. Confirmatur hoc idem ratione: Quia Iudex in iudicando
rei gestę veritatem, quę ex actis constat, & non solam petitionem Actoris
respicere debet, iuxta Innocentium in cap. examinata, de Iudiciis, & Guido
Papam, consil: 4. N. 3. & sequentibus, & consilio 49. N. 6.

COROLLARIUM QVARTVM.

Sententia potest ferri, super non petitis in li-
bello, si sint de natura petitorum.

Licet regula sit, sententiam debere esse conformem libello, nec aliud con-
uenire, quam fuerit petitum, l. vt fundus, ff. communi diuidundo: tamen
nostra

nostra hac positione, contrarium asseritur. Sunt enim multi casus, in quibus toleratur, libelli siue petitionis & sententię discrepantia, vt in cap: 2. de restit: spol. lib. 6. Vbi Princeps & Summus Pontifex in sententiis suis, petitionem litigantium, egredi possunt. Præterea potest in civilibus causis, quo ad qualitates, tempora, modos, loca, non sequi petitionem libelli. Itē in criminalibus cognita, qualitate, delicti, & personarum. Bart: in l. quid ergo. §. pœna grauior, de his qui notantur infamia. & Bal: in l. & si seuerior, C. eodem tit. Semper enim liberum est Iudici, in huiusmodi causis criminalibus plus minusue condemnandi. Præterea, si ab initio quantitatem petit, actor, maiorem, deinde in progressu causę probet maiorem, non eò minus, valebit sententia, quod maiorem quantitatem contineat, quam libellus. oportuit enim Iudicem veritatem probationis sequi, quàm in principio litis, nec ipse actor fortè scire poterat, l. ult. §. ult. C. de appel.

Præterea, si actor petat quinq; & reus confiteatur se debere decem. Iudex debet condemnare reum, in decem: hæc enim discrepantia petitionis & sententię toleranda est, propter confessionem rei conuenti, vt vult Angelus, in l. vltima. C. de bonis vacantibus, lib: 10. Ex quibus veritas patet, nostrę positionis, scz, sententiam posse ferri, super non petitis in libello, si sint de natura petitorum, vel correlatiua, vel correspondentia, aut alias, ex eodem fonte manantia. vt verbi gratia, Petis in libello marcam argenti, Iudex tres denariorum libras soluendas esse pronunciat. Sententia valet, quoniam tres librę respondent marce argenti, & sic in similibus.

COROLLARIUM TERTIUM.

Iudex leges & statuta ex causa potest transgredi.

HOC probatur, per Innocentium, in cap: Canonum statuta, in vltima gl. de Constit: vbi asserit: Iudices vt cunque iurarint seruare leges, canones & statuta; tamen ex magna & euidenti causa, possunt ea transgredi. ex hoc dicto infert Baldus, in l. & si seuerior, col: 3. C. de infami: quod in pupillo committente homicidium, possit Iudex ratione ætatis, commutare, pœnam mortis in aliam. Item, propter metum periculi & scandali, potest

Preuid
Misins
um Cē
obser:
er cū
Instit:
Curare
Action
Nec
Mara
tit: de
tētis
dis, in
bus o
bus dif
tatur q
do inc
ualeat
tentia.

Vide I
eticā
rii Cr
nalemi
Pœnis
248. R
er tr
tū de
ciis
legem fol:

legem transgredi, Bald: in l. Si quis filio, §. hi autem, ff. de iniust: rupt: testam. excusaturque in Syndicatu, si ob multorum salutem statuta præter filiat. Idem in l. obseruare, 9. & 10. ff. do offic: Procons. & legati. Nec etiam periurus dici possit, qui ex causa rationabili, transgreditur statuta. Par: 5. Idem l. quid ergo. §. pœna grauior, ff. de infamis. Hoc idem asserit Felius de l. nus in dicto cap: Canonum statuta, N. 48. & multa ibi exempla adducit, nêto, e memoratu digna. Confirmat hoc idem Panormi: in cap: super his, de ac- differē cusat. & Ludouicus Romanus, Consilio 308. in terminis propositis Quæ- et usu stionis,

CONCLUSIO QVARTA.

In obligationibus facti interesse, per libellum Iure actionis petitur.

HÆC Conclusio probatur, per l. primam, in vers: agite, ff. de actione Empti, vbi, si res vendita non tradatur, in id, quod interest, agitur: tradere autem, est facti, per l. si rem traditam, ff. de verb. obligationibus. Probatur secundò, per l. 2. §. Item, si in facto, ff. de verbor. obligat: vbi, si vni ex hæredibus stipulatoris contra fiat, pro parte tantum stipulatio cõ- mitatur ad interesse, & per l. stipulationes non diuiduntur §. Celsus, ff. eo- dem, vbi, quid fieri stipulamur, si non fuerit, factum pecuniam dari oportere. Explicat gl: hanc particulam (dari oportere) id est, interesse. Nam ex omni stipulatione facti, tacite interesse, stipulari videor: nisi fiat: ita l. si quis ab alio, §. finali, ff. de re Iudicata. Hoc idem affirmat, Bartol: N. 28. col. vlt: l. cum pro eo, C. de sententiis quæ pro eo &c. Salicetus, in l. si tra- ditio, C. de Actione Empti, Angel: in §. Actionum, in materia Emptio- nis, Instit: de Actionibus, Confirmatur hoc idem, aliquot rationibus.

Prima in bona fidei cõtractibus, interesse venit Iure Actionis gl: in cap: P. & G. de off. & potest: Iudicis delegati: Atqui obligationes facti sunt contra- ctus bonæ fidei, l. inter artifices, ff. de solut: & Dinus hîc in Regul: Mora, de regulis Iuris in 6. N. 9. Ergo assertio nostra vera,

Secundò, Illud peti potest per libellum, Iure Actionis, quod ex contra- ctu venit, in obligationem: tot: tit: de Contractibus, & obligat: Atqui in obligatio-

obligationibus facti, succedit, obligatio, ad id, quod interest, l. stipulationes, non diuiduntur §. Celsus, l. pœnam ff. de verborum obligat: Ergo Interest esse per libellum Iure actionis peti potest.

Tertiò, Stipulationes sunt inuente, vt prosequamur, id quod nostra interest, l. stipulatio ista, §. alteri, ff. eodem, Atqui in obligatione facti, emergens ex facto, est illud, quod nostrum interest: vt committit D. D. Ergo per libellum Iure Act: peti potest.

Quartò, Lex conatur quantum potest, ne aliquid sit in incerto §. Instit: de vsu cap. sed in obligationibus facti, aliquando interest, aliquando non: vnde lex, vt sit certa, optimè surrogauit obligationem ad interesse, si, no-stra, quod interest omittatur. Atqui illud, quod certum est, in obligatione, peti potest per libellum. Ergo interesse ex obligatione, facti: non facti, cum per dispositionem legis certum sit, Iure actionis per libellum peti potest.

Quintò, Neminem Iuris æquitas, compellit ad seruitutem. Atqui, si quis precise officio Iudicis, compelleretur in obligationibus facti, ad faciendum, vel ad interesse quantum alicui interest rem non fuisse factam, vel factum aliter, quàm fieri debuit: Induceret quandam speciem seruitutis; cum factam in labore personali consistat, secundum Salicetum in l. si traditio col: 1. C. de Act: Empti, Ergo vt hoc euitetur, merito per libellum Iure actionis interesse ex obligatione facti, peti potest.

COROLLARIUM PRIMVM.

In contractibus bonæ fidei interesse incipit currere statim à die moræ commissæ.

Veritas huius Corollarii, colligitur per l. mora, §. in bonæ fidei, de vsuris, & l. Iulianus, §. ex vendito, ff. de Actione Empti, vbi expresse quod in Corollario nostro positum est asseritur: Adde vt etiam illa, quæ neque dicta neque cogitata sunt, nec per contrahentes, expressa, veniant, per hanc legem, & quod maius est. Dicit hic Oinotomus, §. Actionum Instit: de Actionibus, In actionibus bonæ fidei, quando peto id, quod mihi debetur, licet adhuc meum non sit, veluti rem venditam tradi, promissum præstare: (quia nudis titulis, seu contractibus, dominia rerum non transferuntur, vt

Inquit Imperator, in l. traditionibus, C. de pactis) Interesse, & fructus omnes veniunt, à tempore moræ quàm primum, alter contrahentium, moratur fecere id, quod debet, mox tenebitur, ad interesse, & omnes accessiones quæ rei debitæ accedunt, siue sint pensiones, siue pœna, & quicquid commodi, & incommodi accedit, hoc à tempore moræ præstatur, vt notatur post text: in §. cum autè, Instit: de Empt: & d. l. mora. §. in bonæ fidei.

Confirmatur hoc idem Rationibus. Prima: Ex quo fuit semel in Mora, in contractu bonæ fidei, præsumitur quod male ageret, quare lex voluit ad interesse agi statim post moram, ita Dynus de regulis Iuris in 6. Reg: Mora.

2. Valet argumentum, à legatis & fidei commissis, ad contractus bonæ fidei, quia legata & fidei commissa, Iudiciis bonæ fidei adæquata sunt, l. minorum, C. in quibus causis restit: in integ: non est necessaria. At in legatis & fidei cōmissis, post moram, interesse deberi communis D. D. sententia concludit, per l. Titia Seio, §. vsuras, & l. si quis seruo, ff. de legat: 2. Ergo assertio nostra vera.

3. Periculum & interritus rei legate, pertinet statim à die mora ad hæredem, l. quod te, ff. de rebus creditis, l. si ex legati, ff. de verb: obligat: Ergo etiam in contractibus bonæ fidei interesse à die moræ incipit statim deberi, & currere.

COROLLARIUM SECVNDVM.

In obligationibus facti liberatur, conuentus præstando interesse:

Previdens

ad hoc Co-

rollarium

Instit: titu

lū quibus

modis o-

bligatio

tollitur in

Aretino

Hotoma-

no Minfin

gerio Oi-

notome.

HOC probatur, per l. si insulam, de verbor: obligat. vbi, est tamen in facultate conuenti, aut facere quod promisit, aut soluere interesse, vsque ad litem contestatam. Sed faciendo quod promisit, liberatur: Ergo etiam in recompensam facti soluendo, interesse, liberabitur.

2. Actor extinctiue procedit in hac obligatione, quia eligendo, agere ad factum, extinguit petitionem, ad interesse: & è contra Arg. l. quod in hæredem, §. eligere, ff. de tributória actione, l. stipulatio. §. opus, vers: siue autem, de noui operi nunciat: Ergo etiam eadem ratio locum habebit in reo conuento, vt vel faciendo, quod promisit, vel præstando interesse liberetur.

3 Actor,

3. Actor non debet meliori conditione gaudere, quàm reus. l. non debet actori, ff. de regu. Iuris. & l. non licet Actori, ff. eodem tit. Atqui actor, in libello petit primo, condemnari reum ad faciendum: & si recuset, petit eundem condemnari ad centum pro suo interesse, vel plus vel minus, pro ut liquidabitur in processu, vel per Iudicem taxabitur, ut vult, Spec. Pater Practicæ, in tit: de emptio: § prius. Sed hac conditione gaudet Actor: Ergo deteriori conuentus gaudere non debet.

4. Si conuentus præstando Interesse non liberaretur, fortè ideò, quòd inuito creditori, aliud pro alio soluisse, l. 2. §. 1. ff. Si certum petatur. Atqui non inuito, quia actor petit quandoque pro facto Interesse, gl. in l. 1. ff. de actionibus empti. Nec aliud pro alio, patet, quia factum, & Interesse æquipollent, l. apud. §. Labeo, ff. de doli exceptione. Non enim plus in facto, quàm in Interesse, post moram consistit, nec è contra, ut eleganter D.D. hic: Quando Interesse est in obligatione, attenditur tempus moræ, & ulterius, non crescit, nec diminuitur, l. hominem, ff. mandat, l. fundum Cornelianum, ff. de Nouation: quia stipulatio semel commissæ, ad totale Interesse, amplius committi non potest, l. cum quærebatur, ff. Iudicatum solui. quod idem de facto est sentiendum: non enim magis post moram, nec minus ante moram, ad factum ex conuentione aliquis obligatur: Ergo assertio nostra locum habet.

5. Solutione eius quod debetur. tollitur omnis obligatio, §. tollitur Vide M autem, Instit: quibus modis tollitur obligat. Atqui in obligatione facti, Interesse debetur, quia in obligationem deducitur, l. si minoris, ff. de admini. Cent: 4
tutel. l. penul. ff. de in litem iurando: Ergo solutione Interesse quod, sapit obser: 10
naturam eius rei, quæ debetur, liberabitur, conuentus ab illa facti obligatione. Gaill: 2.
obser: 101

6. Valet argumentum à venditore ad obligatum ex non facto propter identitatem rationis, quæ in pari causa paria iura desiderat. Atqui venditor non habens facultatem tradendi, soluendo Interesse, liberatur, l. in re furtiua, ff. de condic: furti: Ergo.

Bona fides non patitur, ut semel exactum iterum exigatur, l. bona fides, ff. de reg. Iuris. atqui per Interesse exactum est, quod fieri debebat: Ergo in obligationibus facti liberabitur reus conuentus soluendo Interesse.

COROLLARIUM TERTIVM.

Tacite obligatio , introducta à legibus ,
seu æquitate perinde habetur , ac si orta
esset ex contractu.

HOC Corollarium, Si diligentius obligationes quę ex quasi contractu, & illas quę ex quasi delicto nascuntur inspiciamus, facile probabitur. Quid enim inter dominum rei gestę, & eum qui gessit, tutorem & pupillum, & eos inter quos res est diuidenda, vt legata, donata, inter cohęredes, inter hęredem & legatarium. Inter hęredem, & creditores defuncti: inter soluentem per errorem indebitum, & accipientem. Pręterea dum Iudex litem suam facit, si propter imperitiam iniquam dixerit sententiam. Si ex loco vbi quis habitat deiectum, effusumue aliquid est, quod transeunti nocuerit. Si quid est loco, vbi quis habitat, positum, aut suspensum quod si caderet, transeunti nocere possit. Nec non exercitoris culpa cum malorum, hominum vtatur opera, in nani sua, aut caupona, aut stabulo, dolo furtoque, cui damnum datum fuerit. Quid, inquam, aliud est, quàm, tacite, obligatio introducta à legibus & æquitate: perinde valens, ac si orta esset ex contractu, vt patet ex tot tit: de obligationibus, quę ex quasi contractu, & delicto nascuntur.

Declaratur hoc per legem, stipul. non diuiduntur, §. Celsus, ff. de verb: obligat. Vbi, si non fiat, quod in conuentione deductum est, tacite, ille cum quo conuenitur, videtur se obligare ad interesse, quę tacita obligatio: ex quo in mora fuit faciendi, statim per libellum iure actionis petitur, & per leg. hæc verba, delegatis primo. Vbi, licet testator non expressit, omnia bona, vel sine diminutione, & similia verba, tamen tacite insunt, vnde expressio, nihil operatur. Item, 15. distin. c: 1. & 2. c. eos 20. quęstione 3. Vbi tacite quis videtur renuntiare, officio Clericali, si fuerit effectus miles: quia facit actum contrarium Clericatu, quibus conuenit illud, nobis non licet interficere quempiam. Innocentium in cap: 1. de Apostatis, & cap: in audientia, de senten: excommun. Adeoque hoc locum habet, vt aliquando tacita voluntas, plus operetur, quàm expressa, Patet per Bart. in l. is qui

Prævidetur
Rebuff: in
noue tra-
statib: tra-
statu de
nominatio
nibus que
tione, ul-
tima N. 19
in verbo.
tē, tacite
Philip: De
ciū in reg.
Iuris Reg
40. 84:
66. Dy-
nū dereg.
Iuris Pōti-
fi: Reg: 43
et 44. Ma-
rātā in ex-
plic: l. is
poteſt, ff:
de acquirē-
da heredi-
tate n. 208
Ludouicū
Careriuū
sua pract:
criminal:
tit: de Indi-
ciis, Indi-
28. fo: 64
Lanfrāc:
in repetit:
l. Cent: ff:
de vulgari
& pupillā
institutio:

qui hæres, & ultimo, de hæredibus instituendis. Vbi notabile verbum, quod licet filius non possit, expresse repudiare hæreditatem in præiudicium patris, tamen tacite repudiando, potest patri præiudicare.

Confirmatur hoc idem aliquot rationibus: Consensus est de substantia & forma contractus. Iason in l. 1. §. 1. ff. de verb. obligationibus. Atqui tacite quis consentire potest, & tacens habetur pro consentiente, §. sed & si pater, in verbo, non contradicente, Instit. quibus modis ius patrie potestatis soluitur, & l. 4. §. ultimo, ff. de fideiussoribus: Ergo tacite quis licet voluntatem suam expressis verbis non declaret, obligari potest. Atqui hoc fieri potest per hominem: Ergo multò magis ut in proposito nostro, per iuris æquitatem.

2. Verba non sunt de essentia contractus, quia surdus, mutus, donare, & matrimonium contrahere possunt, l. qui id quod, §. mutus, de donat. l. mutus, ff. de iure dotium, cap: cum apud, & in cap: tuę, desponsal. quin imò cum aliis pacisci potest, l. Item, quia, ff. de pactis: Ergo tacite quis obligari potest.

3. Si aliquis sine illis quę sunt de substantia, & forma contractus, obligari potest; multò magis sine illis quę non sunt de substantia. At potest aliquis sine consensu, qui est de substantia contractus, per text: in l. furiosus, de actionibus & obligat: Ergo mul.

4. Inter tacitum & expressum, Deus non facit differentiam: Ergo & nos inter tacite & expresse obligatum, non faciamus.

COROLLARIUM QVARTVM.

In obligationibus facti nemo potest præcise compelli ad faciendum.

Veritas huius positionis patet ex mente Bart: & communiter D. D. qui inter alias causas: quare in obligationibus facti, non compellitur quis præcise, sicut in obligationibus dandi, assignant hanc rationem. Si quis, inquit, præcise compelleretur in obligationibus facti, esset inducere quandam speciem seruitutis, cum factum in labore personali consistat, qua propter ne inducatur, legis æquitas, inuenit obligationem ad interessè, ut ex con-

clausione nostra, & legibus ibi allegatis, declaratum est: Ergo ex quo lex aliterb: in
nd remedium inuenit, colligitur neminem præcise compelli posse ad faci-
Arcti
end. m.

instr. Confirmo hoc idem rationibus. Prima: ad seruitutem nemo compelli
legatis potest: Ergo nec ad faciendum. Antecedens verum. Nemo enim libertati,
tū au- quæ est in æstimabilis vi compulsus renunciare videtur, quia sic rei inæstima-
circa fi bili renunciaret. Consequentia patet, quia seruitus in facto, & in labore
n uerji personali consistit, l. hæc opere, ff. de operis libert.

gl. in 2. Ius ciuile ea quæ sunt Iuris naturalis tollere non potest, l. iura san-
b. in 2. guinis, ff. de reg: iuris. Atqui seruitutes sunt iuris ciuilis. §. ius autem gent:
10, Gail Instit: de iure natur: gent. & ciuili, §. summa itaque: de iure personarum.
1 ob Eodem. Libertas autem est Iuris naturalis, omnes enim ab initio liberi na-
ua: 26. sciebantur, l. Si quod dominus, 64. D. de condit: indebit. & l. quod attinet
insinge 32. D. de regulis iuris: Ergo nemo compelli potest ad factum.

Cent: 6 3. Voluntariæ nemo obligari potest ad seruitutem: Ergo multò minùs
ser: 51. compelli. Antecedens.
noto: in

t: de iu- Nemo plus Iuris in alium conferre potest, quam ipse habet, l. traditio, de
naturali acquirendo rerum dominio, cap: nuper, de donationibus inter virum, &
utiū & vxorem. Atqui nemo est dominus membrorum suorum, l. liber homo, ff.
uili §. ad legem Aquili: Ergo voluntariæ obligari non poterit.

N. 7. Consequentia, in inuitum beneficium, conferri non potest, nec collatum
repeti, l. fina. C. de negotiis gestis, l. hoc iure, §. non potest, de donat: e. ge-
sta, 84. distin. Ergo multò minus maleficia & seruitutes.

4. Pœna debet commensurari delicto, cap: quæ sunt, de iis quæ sunt &
maiori parte capituli. Atqui si compelleretur aliquis, ad faciendum, pœna
maior delicto imponderetur, scet, amissio libertatis, quæ æstimationem non
recipit, l. libertas inæstimabilis: de regulis Iuris, §. penult. in verbo, cum
libert. Instit. qui manumit: non possunt: Ergo.

5. Pœna Stigmatis, in facie hominis, cum sit factus ad instar diuinæ ima-
ginis, est à iure prohibita, & statutum illam imponens non valet, l. si quis in
moral. C. de pœnis, Bart: in l. cum in diuersis, ff. de religiosis. Atqui com-
pelli ad factum, est magis, quàm stigmate faciem notare, quia per talem
compulsionem seruitus, quæ est mors inducitur, l. quod attinet, l. seruitu-
tem, ff. de regulis iuris, l. interdict, ff. de cond: & demonst. Mors autem
maior est stigmate, quia illud hominis priuat esse, hoc decorem & formam
Ergo nemo compelli potest ad faciendum.

COR-

COROLLARIUM QUINTVM.

Quantitas certa non est petenda pro Interesse

HOC Corollarium, omnium D. D. opinione comprobatur, quin imò notandum esse, in practica, omnes conueniunt, vbi cum ratione. Non est necesse quantitatem interesse in libello exprimere, vt euitetur pœna, l. vnice, C. de plus petito, & §. plus, Instit: de actionibus, gl. in l. certi cond. & ibi D. D. ff. si certum petatur, Bart: in l. Prætor edixit, . §. 1. ff. de iniuriis. Sed sufficit in processu liquidare, teste Aufrenio in decisione capellæ Thol. quæst: 367. vel vt exprimatur, cum adiuncto, plus vel minus. Salicetus in l. 1. col: 1. ff. de actione Empti: vel vt petatur in genere gl. & Doct: in distal. certi condit. ff. si certum petatur, §. actionum, §. curare, Instit: de actionibus, & ista est opinio communis, secundum Socinum, in cap: Significantibus, in 3. membro, versiculo sexto, insert, fol. 71. de libelli oblatione. Petikum autem, Interesse in genere, actor postea tenetur in processu, probare eius certitudinem & quantitatem gl. sing. in l. 1. §. Si quis argentum, ff. depositi.

*Modus
tendi int
esse.*

Confirmo hanc nostram assertionem ratione. Sed primò sciendum est: Quod plus peti intelligitur, non solum de quantitate, vt §. fideius. Instit: de fideius. sed etiam de qualitate: vt eiusdem speciei, rem meliorem, postulare. Et præter hos, multis aliis modis, quos tyronum gratia adscribo, plus peti potest. Plus petitur primo, tempore, sczt, quando quis præmaturre; ante diem petit: sicut enim minus soluit, qui tardius soluit, §. 4. Instit: de fideius. l. cui 12. D. de verb: oblig. ita è contra, plus petit, qui citius petit. Et notandum est, hoc procedere multipliciter: pluralitas enim ista, respectu temporis potest fieri, vel in die appposito ab homine ex consensu partium, vt si quis promisit soluere Calendis Maii, & creditor petat Calendis Ianuarii, vel in die, & dilatione, quæ ex natura rei, obligationi inest, vt est in fructibus nascituris, l. interdum, ff. de verb: obligationibus, vel procedit in die, quæ ex dispositione legis inest, vt est in casu, l. vnice, §. exactio, C. de rei vxor: actione, vbi hæredes habent annum à lege, infra quem restituant dotem, in rebus mobilibus consistentem. Vel in die & in debito conditio-

nali, vt si quis petat rem antè conditionis euentum, sub qua res promissa est.

Secundò, petitur plus loco, sczt, quando quis, id quod in certo loco, puta Romæ, sibi dari stipulatus est, alio loco puta Bressæ petit: aufertur enim debitori utilitas, quam, si in loco conuento peteret, haberet, potest enim ipsius debitoris multa interesse, quia fortasse, debitor conuentus in loco non destinato cogitur fœnerari, sub maioribus vsuris, vt satisfaciât creditori.

Tertiò & vltimò, plus causa petitur per creditorem, quâdo, vni ex pluribus debitis, alternatiuè petitur. Vel qui in specie certû quid à reo petit, qui in genere ei tantum rem promissit. Estque ratio, quia in debito alternatiuæ generis electio, spectat ad debitorem, quam rem dare velit. Vnde quia ista electio aufertur debitori per creditorem, petente certam aliquam speciem, idèò dicitur debitor plus causa petere, & incidit in pœnam, §. nostri. Hic ita præsuppositis, facio argumentum, plus petere quantitate, qualitate, tempore, loco, causa, à legibus est prohibitum: Ergo quantitas certa, cum sapiat naturâ quocûq; modo ex supra dictis, cõsiderata, plus petitionis, pro interesse peti non potest. Consequentia patet, ex sufficienti modorum, quibus aliquid plus petitur enumeratione, & ex iuribus Corollarium nostrum comprobantibus. Antecedens: Pœna specificata, præsupponit legis præscriptum, in delictum: quod necessario sequi debet talis pœna. Atqui in plus petentes, pœna specificata est: Ergo.

Maiores vera. Primò enim debet aliquid lege prohiberi, & subsequenter in legum transgressores pœna statui.

Minor, §. si quis agens Instit: de Actionibus, vbi de iure antiquo, & communi duriter agebatur cum eo, qui in iudicio plus petebat, quàm ei debebatur, faciebat enim lacturam causæ, & totum debitum amittebat. De iure autem nouissimo, ex eodem. §. Veri. Sed hæc quidem: punitur in duplicatione temporis, vt hic commu: D. D. & Oinot: eodem, N. 2. Hodie igitur plus petens, punitur in duplicatione induciarum seu temporis; ita quòd duplo plus & diutius cogatur, expectare, quæ pœna locum habet, in omni dilatione, siue sit data à lege, siue ab homine, siue insit ex natura rei, siue in certa & conditionalis die. Et Minsing. Eod. N. 2. verbi: rem amittebat, assignat rationem, propter quam, rem amittebat, plus petens, quàm sibi debebatur. Nempe: Quod priori iudicio nihil consequeretur, propter exceptionem dilatoriam, & postea suo tempore volens rursus agere, submouebatur peremptoria exceptione, quod rem semel in iudicium deduxisset, §. temporales, in fine, Instit: de exceptionibus.

Vnde

Vnde Angelus Aretinus Instit: eodem N. 8. & Oinot. eodem verl: sed hæc quidem, N. 9. concludunt. Si actor plus debito negat, debitorem non teneri, ad compensationem, quin imò propter plus petitionem potest simpliciter negare totum debitum, argum: not: in cap: 1. extra de litis contestatione Bart: & D. D. in l. 1. §. Si stipulanti, ff. de verb: oblig. & l. qui solidum in principio, ff. de legatis. 2. Adeoque hoc verum est, vt etiam per ignorantiam actor plus petens, non excusetur secundum Iasonem, hic, N. 2. & vulgat: reg: delictum, nunquam præsumitur, l. merito, ff. pro Socio. Nam plus petitio ita legibus est exola, vt etiam delicti nomen sortiatur. Ex his igitur rationibus constat nostram assertionem veram esse, in qua asserimus quantitatem certam, pro interesse peti non posse.

Hucusque propositæ quæstionis explicationem, manu & stillo meo deduxi. Iam sistere calamum, & receptui canere, priuatę iubent, occupationes. Tu modo candide Lector curas & studium meum, purgatis non solum auribus, verumetiam affectu & mente haurire velis. Et si quid benè scriptum, tuoquę Genio, conforme reperietur. Gloria & honor ipsi Redemptori, à quo cuncta bona procedunt. Sin autem nequam, & perperam, fraterna correctione, cunctis subiicio legentibus, non autem canino dente mordendum. Vale,

F I N I S.



2111



BIBLIOTHECA
VNIV. IAGELL.
CRACOVIENSIS.

34. v. 78. B.

Biblioteka Jagiellońska



stdr0006952

